

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ  
**«БЕЛГОРОДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ  
ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»**  
( Н И У « Б е л Г У » )

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ПРОЦЕССА

**УЧАСТИЕ АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

Выпускная квалификационная работа  
обучающегося по магистерской программе «Гражданский процесс, арбитра-  
жный процесс»  
направление подготовки 40.04.01 Юриспруденция,  
заочной формы обучения, группы 01001666  
Сотникова Ильи Андреевича

Научный руководитель:  
доцент кафедры гражданского  
права и процесса, к.ю.н.  
Козяр Н.В.

Рецензент:  
руководитель региональной  
коллегии адвокатов  
«Адвокатский центр»  
Коханов П.И.

БЕЛГОРОД 2018

## ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ .....	3
Глава 1. Общие положения о представительстве в гражданском процессе ...	11
§1. Понятие, сущность и виды представительства в гражданском процессе .	11
§2. Субъекты судебного представительства в гражданском процессе и удостоверение их полномочий .....	18
Глава 2. Общие положения о представительстве адвоката в гражданском процессе.....	22
§1. Адвокат как особый субъект представительства в гражданском процессе .....	22
§2. Полномочия адвоката в гражданском процессе .....	30
Глава 3. Особенности участия адвоката в гражданском процессе .....	39
§1. Этические и психологические особенности поведения адвоката в гражданском процессе .....	39
§2. Практические проблемы участия адвоката в гражданском процессе и пути их преодоления .....	44
ЗАКЛЮЧЕНИЕ .....	71
СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ .....	73

## ВВЕДЕНИЕ

Базисным направлением деятельности любого государства, в том числе Российской Федерации, является защита прав, свобод и законных интересов его граждан. Более того, создаваемые государством соответствующие институты для обеспечения позитивного результата такой деятельности, должны быть эффективны не только в частных взаимоотношениях граждан между друг другом и юридическими лицами, но и в публичных взаимоотношениях граждан с самим государством. Именно таким уникальным и независимым институтом является адвокатура, который довольно динамично развивается и подвергается реформированию на протяжении новейшей и современной истории России. Однако, институт адвокатуры не является совершенным и его развитие продолжается в условиях меняющегося устройства общества. В связи с изложенным тема настоящей выпускной квалификационной работы является **актуальной** и по настоящее время.

**Объектом** настоящей выпускной квалификационной работы являются общественные отношения, возникающие в процессе представительства адвоката в гражданском судопроизводстве.

**Предметом** настоящей выпускной квалификационной работы являются нормы права, регулирующие общие положения о представительстве в гражданском процессе и особенности представительства адвоката в гражданском процессе, материалы судебной практики и теоретические концепции ученых-правоведов в данной сфере.

**Целью** настоящей выпускной квалификационной работы является определение, анализ и решение проблем, возникающих у адвоката при представительстве в гражданском процессе, а также утверждение необходимости в закреплении монополии адвокатов на представительство в гражданском судопроизводстве.

Для достижения вышеуказанной цели были определены следующие **задачи** настоящей выпускной квалификационной работы:

- изучение и разъяснение общих положений о представительстве в гражданском процессе (понятие, сущность, виды и субъекты представительства);

- изучение и разъяснение общих положений о представительстве адвоката в гражданском процессе (определение особого статуса адвоката и его полномочий в гражданском процессе);

- выявление и анализ этических и психологических особенностей поведения адвоката в гражданском процессе, а также способы преодоления возникающих этических и психологических проблем адвоката в гражданском процессе;

- выявление и анализ практических проблем адвоката, возникающих в гражданском процессе, а также определение путей их преодоления.

**Методологической основой** настоящей выпускной квалификационной работы являются следующие методы:

- общенаучный метод познания, в том числе метод анализа;
- системный;
- сравнительно-правовой;
- формально-юридический;
- метод толкования норм права.

**Теоретическую основу** настоящей выпускной квалификационной работы составляют научные труды, а также статьи и монографии ученых, уделявших внимание проблемам развития адвокатуры в России, а именно: А.Н.Гуева, Д.В. Наумова, Ю.С.Пилипенко, М.А. Косарева, А.Ю. Игнатова, В.Ю. Панченко и др.

**Нормативную основу** настоящей выпускной квалификационной работы составляют:

- Конституция Российской Федерации;
- Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ);
- Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (далее – ГПК РФ);

- Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее – ФЗ об адвокатуре);
- «Кодекс профессиональной этики адвоката» (далее - КПЭА);
- иные нормативно-правовые акты, регулирующие деятельность адвокатов в гражданском процессе.

**Эмпирическую основу** настоящей выпускной квалификационной работы составляют материалы судебной практики Белгородского областного суда, Губкинского районного суда Белгородской области, Свердловского районного суда г.Белгорода, а также статистические данные.

**Степень научной разработанности** настоящей выпускной квалификационной работы состоит в собственной концепции видения особенностей представительства адвоката в гражданском процессе как действующего адвоката, определения специфических проблем в данной сфере (этических, психологических, практических) и предложениях по устранению данных проблем. Тема участия адвоката в гражданском процессе в аспекте разрешения практических процессуальных проблем, возникающих при осуществлении адвокатом профессиональной деятельности, была апробирована посредством опубликования двух научных статей. Указанные статьи на тему: «Правовое определение критериев разумности возмещения расходов на представителя. Гонорар успеха» и «Форма прецедента в российской системе права в контексте толкования и применения норм права судами общей юрисдикции» были опубликованы в еженедельном научном журнале «Научный журнал» в разделе «Юридические науки» (выпуск журнала «Научный журнал» 2018 - №11(34)).

**Положения, выносимые на защиту** настоящей выпускной квалификационной работы:

1. Представляется необходимым ввести обязанность по страхованию ответственности адвокатов по аналогии с нотариусами и изменить ст.19 Закона об адвокатуре, дополнив ее пунктами 2, 3, 4, изложив их в следующей редакции:

«2. Адвокат, занимающийся частной практикой, обязан заключить договор или договоры страхования гражданской ответственности адвоката при осуществлении им адвокатской деятельности со страховой организацией, аккредитованной Федеральной палатой адвоката.

Адвокат не вправе выполнять свои обязанности без заключения указанного договора страхования гражданской ответственности.

3. Объектом страхования по договору страхования гражданской ответственности являются имущественные интересы, связанные с риском ответственности адвоката, занимающегося частной практикой, по обязательствам, возникающим вследствие причинения имущественного вреда гражданину или юридическому лицу, обратившимся за оказанием юридической помощи.

4. Страховым случаем по договору страхования гражданской ответственности адвоката является установленный вступившим в законную силу решением суда или признанный страховщиком факт причинения имущественного вреда гражданину или юридическому лицу действиями (бездействием) адвоката, занимающегося частной практикой, а также нарушением адвокатской тайны».

2. Необходимо внести изменения в ст. 49 ГПК РФ, изложив ее в следующей редакции: «Представителями в суде могут быть дееспособные лица, обладающие статусом адвоката, приобретенным в порядке, установленным действующим федеральным законодательством, за исключением лиц, указанных в статье 51 настоящего Кодекса. Лица, указанные в статье 52 настоящего Кодекса, имеют полномочия представителей в силу закона».

3. Требуется внести изменения в ст. 5.39 КоАП РФ, изложив ее диспозицию в следующей редакции: «Неправомерный отказ в предоставлении гражданину, в том числе адвокату в связи с поступившим от него адвокатским запросом, и (или) организации информации, несвоевременное ее предоставление либо предоставление заведомо недостоверной информации».

4. Требуется внести изменения в ст. 140 УК РФ, изложив ее диспозицию в следующей редакции: «Неправомерный отказ должностного лица в

предоставлении собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина, либо предоставление гражданину по его заявлению или адвокату по его адвокатскому запросу неполной или заведомо ложной информации, если эти деяния причинили вред правам и законным интересам граждан».

5. Следует внести изменения в п. 2 ст. 6.1 ФЗ об адвокатуре, изложив его в следующей редакции: «Органы государственной власти, органы местного самоуправления, общественные объединения и иные организации, которым направлен адвокатский запрос, должны дать на него ответ в письменной форме в течение семи рабочих дней со дня его получения. В случаях, требующих дополнительного времени на сбор и предоставление запрашиваемых сведений, указанный срок может быть продлен, но не более чем на семь рабочих дней, при этом адвокату, направившему адвокатский запрос, направляется уведомление о продлении срока рассмотрения адвокатского запроса с указанием уважительной причины продления, а также срока продления».

6. Следует добавить частью 2 ст. 54 ГПК РФ в следующей редакции: «В случае, если представителем является адвокат, указанные в настоящей статье права представителя могут удостоверяться ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием».

7. Представляется необходимым добавить п. 5 ч. 1 ст. 330 ГПК РФ, изложив его в следующей редакции: «нарушение единообразия в толковании и применении судами норм права».

8. Следует изменить ч. 3 ст. 330 ГПК РФ, изложив ее в следующей редакции: «Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения суда первой инстанции, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения, и если на момент принятия обжалуемого судебного постановления отсутствовало единообразие в толковании и применении соответствующей нормы процессуального права».

9. Требуется добавить частью 2 ст. 387 ГПК РФ, изложив его в следующей редакции: «Существенным нарушением норм материального права и норм процессуального права в любом случае является нарушением судами единообразия в их толковании и применении».

10. Следует добавить в главу 1 раздела 1 ГПК РФ ст. 13.1 «Единообразие в толковании и применении норм права», изложив ее в следующей редакции: «Под единообразием в толковании и применении норм права понимается толкование и применение норм материального права и норм процессуального права по определенным категориям правовых споров, выраженное в соответствующих Постановлениях Пленума Верховного суда РФ, Обзорах Верховного суда РФ, отдельных Определениях Верховного суда РФ, а также в решениях Конституционного суда РФ.

Суды при принятии судебных постановлений обязаны руководствоваться актуальным на момент принятия соответствующего судебного постановления единообразием в толковании и применении тех или иных норм права. Исключением является отсутствие на момент принятия соответствующего судебного постановления соответствующего единообразия в толковании и применении тех или иных норм права».

11. Требуется добавить подпункт 3.1 в пункт 4 ст. 25 ФЗ об адвокатуре, изложив его в следующей редакции: «Размер вознаграждения между доверителем и адвокатом (адвокатами) может определяться частично или полностью пропорционально к размеру полученной доверителем материальной выгоды вследствие восстановления его законных прав: удовлетворения (отказа в удовлетворении) претензии, искового заявления, жалобы, освобождения от обязательств или достижения иного благоприятного для доверителя правового результата».

12. Следует изменить ч. 1 ст. 100 ГПК РФ, изложив ее в следующей редакции: «Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в полном объеме при непредставлении противополож-



ной стороной доказательств чрезмерности. При предоставлении противоположной стороной доказательств чрезмерности, расходы на оплату услуг представителя взыскиваются в разумных пределах».

13. Требуется добавить ч. 3 в ст. 100 ГПК РФ, изложив ее в следующей редакции: «При установлении разумных пределов по возмещению расходов на оплату услуг представителя, суд обязан в мотивировочной части судебного постановления указать на отсутствие доказательств чрезмерности, а также соотнести такие расходы со следующими критериями: наличие доказательств чрезмерности; реальность расходов стороны, в пользу которой состоялось решение суда на оплату услуг представителя; необходимость в понесенных расходах; объем оказанных юридических услуг; продолжительность дела; сложность дела; средне - рыночная цена юридических услуг региона суда, в котором было принято соответствующее судебное постановление, но при условии аналогичного спора, схожей сложности дела, продолжительности и объема оказанных услуг; по делам с установленной ценой иска возмещение расходов на оплату услуг представителя не должно превышать суммы цены иска».

14. Необходимо внести изменения в пункты 1, 2 ст. 333 ГК РФ, изложив их в следующей редакции соответственно: «1. Суд вправе уменьшить неустойку, предусмотренную соответствующим нормативно-правовым актом, в исключительных случаях при заявлении стороной спора о несоразмерности неустойки последствиям нарушенного обязательства и предоставления такой стороной надлежащих доказательств чрезмерности. В случае отсутствия доказательств несоразмерности неустойки последствиям нарушенного обязательства, неустойка подлежит взысканию в полном объеме.

2. Суд вправе уменьшить неустойку, предусмотренную договором, без соответствующего заявления стороны спора, но при наличии в материалах дела надлежащих доказательств несоразмерности неустойки последствиям нарушенного обязательства».

15. Необходимо дополнить ст. 18 КПАЭ пунктом 8, изложив его в следующей редакции: «В связи с систематическими грубыми нарушениями положений Кодекса профессиональной этики адвокат может быть лишен статуса адвоката без права его восстановления в дальнейшем».

**Структуру** настоящей выпускной квалификационной работы отражает содержание ее оглавления, состоящее из введения, трех глав, объединяющих по два параграфа каждая, а также заключения и списка используемой литературы.

## **ГЛАВА 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

### **§1. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ВИДЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

Прежде всего, следует отметить, что представительство в гражданском процессе регулируется главами 5 ГПК РФ и 10 ГК РФ, а также Федеральным законом от 31.05.2002 №63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Также, необходимо отличать представительство в гражданско-правовом аспекте и конкретно судебное представительство.

В юридической науке представительство в гражданско-правовом аспекте — это совершение одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) процессуальных действий в интересах последнего с целью создания, изменения, прекращения для последнего прав и обязанностей в рамках полномочий<sup>1</sup>.

Также, вышеуказанному понятию в юридической науке коррелирует абз.1 п.1 ст.182 ГК РФ, согласно которому представительством является сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создающая, изменяющая и прекращающая гражданские права и обязанности представляемого<sup>2</sup>.

Примером представительства в гражданско-правовом аспекте может выступать приобретение автомобиля на основании договора купли-продажи

---

<sup>1</sup> Гражданский процесс (гражданское процессуальное право) России: учебник / отв. ред. А.А. Мохов. — М.: ООО «ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИРМА КОНТРАКТ». 2017. С.47-48.

<sup>2</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018) // Российская газета, N 238-239, 08.12.1994; СПС «Консультант Плюс». 2018.

лицом по доверенности в интересах доверителя (будущего собственника автомобиля).

Судебное представительство – участие лица в деле от имени другого лица (стороны, третьего лица) и содействие этим лицом судебной защите прав и законных интересов представляемых сторон и третьих лиц. Способность действовать в процессе от имени другого лица обусловлена волей носителя материально-правового интереса, а при отсутствии правовой возможности ее выражения – законом<sup>1</sup>.

Нормами права не закреплено конкретное понятие судебного представительства, но есть указание на право судебного представительства в ст.48 ГПК РФ, в силу которой граждане (физические лица) вправе вести свои дела в суде лично или через представителей, а дела организаций (юридических лиц) вправе вести в суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители.

Представительство в гражданском процессе подразделяется на:

1. добровольное представительство, которое обусловлено непосредственно волеизъявлением представляемого;
2. обязательное представительство, обусловленное прямым указанием закона, которое возникает независимо от волеизъявления представляемого.

Добровольное представительство в зависимости от характера отношений между представляемым и представителем подразделяется на:

- договорное представительство;
- общественное представительство.

Договорное представительство – это отношения, возникающие между представителем и представляемым на основании гражданско-правового договора, согласно которому одна сторона (Заказчик или представляемый) поручает другой стороне (Исполнителю или представителю) ведение дела в су-

---

<sup>1</sup> Курс гражданского процесса / Т.В. Сахнова. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Статут. 2014. С.267-268.

де, а представитель (Исполнитель) принимает на себя эти обязанности. Примером может быть договор оказания юридических услуг между физическими лицами (когда предметом такого договора является представление интересов доверителя в судах общей юрисдикции по конкретному гражданскому делу).

Общественное представительство – это представительство, осуществляемое в гражданском процессе уполномоченными общественных объединений по делам членов своих объединений, а также других граждан, права и интересы которых защищают эти объединения. Общественное представительство имеет большое значение для защиты прав рабочих и служащих, изобретателей, рационализаторов, авторов художественных произведений и др. Основанием возникновения этого вида представительства является факт членства гражданина в том или ином общественном объединении, которое в силу устава и соответствующего договора поручения обязано оказывать правовую помощь своим членам.

Общественные объединения защищают не все права граждан, а только те, реализация которых предопределяется задачами данного объединения. В связи с этим общественное представительство возможно только по некоторым категориям гражданских дел<sup>1</sup>.

Общественные объединения, как правило, оказывают правовую помощь не только своим членам, но и другим гражданам, которые занимаются деятельностью, поощряемой этой организацией. Например, профсоюзы защищают права в области производства, труда, быта, культуры всех трудящихся, а не только членов профсоюза<sup>2</sup>.

Обязательное представительство подразделяется на:

1. законное представительство;
2. уставное представительство;
3. представительство по назначению.

---

<sup>1</sup> Гражданский процесс: учебник для вузов / Под ред. Треушникова М.К. - М.: Изд-во МГУ им. М.В. Ломоносова. 2014. С.97-99.

<sup>2</sup> Гуев А.Н. Комментарий к ГПК РФ. – М.: Государство и право. 2010. С.78-79.

Законное представительство – это вид представительства, основанный на непосредственном указании в законе. Данный вид представительства возникает в случаях, когда лицо полностью или частично лишено дееспособности. Такое представительство защищает, прежде всего, интересы несовершеннолетних и людей, страдающих психическими заболеваниями. Основаниями для представительства в этом случае являются, например, родительские отношения, административный акт при назначении опекуна или попечителя, судебное решение об усыновлении или удочерении.

Уставное представительство – это представительство, основанное на непосредственном указании в уставе организаций (юридических лиц). Например, право директора общества с ограниченной ответственностью на заключение договоров поставок с третьими лицами<sup>1</sup>.

Представительство по назначению осуществляется на основании ст. 50 ГПК РФ в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. Назначает такого представителя суд. Представителем по назначению может быть только адвокат, который вправе обжаловать решение суда в кассационном (апелляционном) порядке и в порядке надзора, поскольку он имеет полномочия не по соглашению с ответчиком, а в силу закона на основании судебного акта<sup>2</sup>.

Необходимо отметить коммерческий, возмездный характер договорного представительства; обращаясь к адвокату в целях защиты своих прав доверитель оплачивает стоимость юридических услуг, определенную в соответствующем договоре.

Коммерческое представительство – это представительство лица, постоянно и самостоятельно представляющего от имени предпринимателей

---

<sup>1</sup> Мельниченко Р.Г. Институт профессиональной ответственности адвоката // Евразийский юридический журнал. - 2016. - № 24. С.114-116.

<sup>2</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.; СПС «Консультант Плюс». 2018.

при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности<sup>1</sup>. Основаниями коммерческого представительства являются письменный договор и доверенность. Особенностью коммерческого представительства является то, что обеими сторонами такого представительства являются субъекты предпринимательской деятельности.

Поэтому, важной проблемой представительства является злоупотребление полномочиями представителя не в интересах доверителя, либо оказание неквалифицированной юридической помощи (например, заключение невыгодного мирового соглашения, признание необоснованного искового заявления, грубая ошибка в построении правовой позиции по делу и т.д.). Бремя последствий данных злоупотреблений ложится на доверителя, вынужденного нести убытки, тратить собственное время, а впоследствии - обращаться к иному специалисту для разрешения вновь возникших проблем<sup>2</sup>.

Например, представитель в ходе судебного разбирательства отказался от заявленного иска. В надлежаще оформленной доверенности содержалось указанное специальное полномочие. В таких случаях судья не обязан получать от истца подтверждение его согласия на отказ от иска. Судья принял отказ от иска и прекратил производство по данному делу. Истец узнал о прекращении производства по делу из определения суда, но намерений отказаться от иска у него не было. Иными словами, представитель не поставил в известность своего доверителя о том, что намерен отказаться от иска. Действия представителя в данном случае противоречат действующему законодательству.

Эффективной мерой пресечения подобного рода злоупотреблений представляется страхование ответственности адвоката. В настоящее время такая обязанность по страхованию ответственности закреплена в ФЗ об адво-

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018) // Российская газета, N 238-239, 08.12.1994; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>2</sup> Аверина А.Ю. Некоторые перспективы создания института адвокатской монополии // Образование и право. - 2016. - № 6. С.200-205.

катуре<sup>1</sup>, но до настоящего времени не является действующей для адвокатов, норма имеет декларативный характер. В настоящее время отсутствуют правовые нормы, определяющие пределы ответственности адвоката при осуществлении им профессиональной деятельности, а также порядок страхования профессионального риска адвоката. Обязанность такого страхования иными представителями действующим законодательством РФ не предусмотрена.

По законодательству Германии адвокаты несут ответственность за вред, причиненный по неосторожности другим лицам, прежде всего своим доверителям, при исполнении своих профессиональных обязанностей. При этом адвокат в принципе несет неограниченную ответственность, в том числе своим личным имуществом. Ее разрешается ограничивать по договору с доверителем, но и в этом случае ее размер все равно остается достаточно высоким (не менее минимальной страховой суммы). Немецкие ученые объясняют ограничение имущественной ответственности адвоката необходимостью сохранения адвокатской практики. Особенно это касается ответственности адвоката при исполнении хозяйственно-правовых поручений, где полное возмещение убытков может быть экономически непереносимым для адвоката<sup>2</sup>.

Интересен опыт Франции, где первый вид обязательного страхования - пенсионное страхование для рабочих и крестьян был введен в 1910 году. Затем число обязательных видов страхования увеличилось до 120; в настоящее время действуют более ста видов.

Французский Закон об организации профессии адвоката от 1991 года, также, предусматривает обязательное страхование его профессиональной гражданской ответственности. Причем, договор страхования может быть заключен конкретным адвокатом, группой адвокатов или адвокатской организацией. В частности, в статье 55 названного Закона указано, что «любое лицо,

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Российская газета, N 100, 05.06.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>2</sup> Стрэнг Р. Практика страхования профессиональной ответственности адвокатов в США // Вестник адвокатской палаты Иркутской области. 2006. № 10. С.14-16.



уполномоченное консультировать или представлять других (адвокат), и оплачиваемое как обычно, должно быть охвачено страхованием, приобретенным в индивидуальном порядке или коллективно, и обеспечить финансовые последствия профессиональной ответственности, которые он может понести за эту деятельность»<sup>1</sup>.

Кроме того, адвокат должен соблюдать профессиональную тайну в соответствии со статьями 226-13 и 226-14 Уголовного кодекса Франции и воздерживаться от вмешательства, если он имеет прямую или косвенную заинтересованность в предмете оказываемых услуг<sup>2</sup>.

Согласно требованиям статьи 104 Декрета об организации адвокатской профессии от 27 ноября 1991 года № 91-1197 (далее - Декрет) должны быть исключены из списка адвокаты, которые не соблюдают условия предоставления гарантии и страховые обязательства в соответствии со статьей 27 Закона от 31 декабря 1971 года «О реформе некоторых судебных профессий». Статьей 205 Декрета предусмотрено, что адвокат должен, заключив договор со страховой компанией, застраховать свою профессиональную имущественную ответственность лично или коллективно<sup>3</sup>.

Подытоживая, представляется необходимым ввести обязанность по страхованию ответственности адвокатов по аналогии с нотариусами и изменить ст. 19 Закона об адвокатуре, дополнив ее пунктами 2, 3, 4, изложив их в следующей редакции:

«2. Адвокат, занимающийся частной практикой, обязан заключить договор или договоры страхования гражданской ответственности адвоката при осуществлении им адвокатской деятельности со страховой организацией, аккредитованной Федеральной палатой адвоката.

---

<sup>1</sup> Наумов Д.В. Механизм страхования профессиональной ответственности адвокатов за рубежом // Имущественные отношения в РФ. 2016. №15. С.34-35.

<sup>2</sup> Уголовный кодекс Франции <https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006070719> – Официальный интернет-сайт действующего законодательства Французской Республики (дата обращения 15 января 2018 г.).

<sup>3</sup> Косарев М.А. Правовой статус адвоката в иностранных государствах // Право и политика. - 2016. - № 11. С.136-151.

Адвокат не вправе выполнять свои обязанности без заключения указанного договора страхования гражданской ответственности.

3. Объектом страхования по договору страхования гражданской ответственности являются имущественные интересы, связанные с риском ответственности адвоката, занимающегося частной практикой, по обязательствам, возникающим вследствие причинения имущественного вреда гражданину или юридическому лицу, обратившимся за оказанием юридической помощи.

4. Страховым случаем по договору страхования гражданской ответственности адвоката является установленный вступившим в законную силу решением суда или признанный страховщиком факт причинения имущественного вреда гражданину или юридическому лицу действиями (бездействием) адвоката, занимающегося частной практикой, а также нарушением адвокатской тайны».

## **§2. СУБЪЕКТЫ СУДЕБНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ И УДОСТОВЕРЕНИЕ ИХ ПОЛНОМОЧИЙ**

По общему правилу представителем в суде может быть любое дееспособное лицо, имеющее надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела (ст. 49 ГПК РФ)<sup>1</sup>. Не могут быть представителями судьи, следователи, прокуроры, кроме случаев, когда они представляют соответствующие органы или выступают в качестве законных представителей. Указанные лица являются носителями власти, поэтому их участие в суде в качестве представителей может быть расценено как поддержка властью интересов представляемого.

Следует отметить, что представителями не могут быть лица, не достигшие совершеннолетия. ГПК РФ не содержит ограничений по числу

---

<sup>1</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.; СПС «Консультант Плюс». 2018.

представителей, которых может иметь каждое из лиц, участвующих в деле. Таким образом, один представляемый может иметь по делу несколько представителей<sup>1</sup>.

Субъекты представительства в гражданском процессе делятся на:

1. представителей физических и юридических лиц по доверенности или ордеру;
2. представителей юридических лиц на основании учредительных документов и поручений;
3. законных представителей физических лиц.

Представителями физических и юридических лиц по доверенности или ордеру являются:

1. Дееспособные физические лица, действующие на основании нотариальной доверенности или доверенности, выданной от юридического лица.
2. Адвокаты на основании доверенности или ордера.

Полномочия судебных представителей должны быть документально оформлены и удостоверены.

Для законных представителей это следующие документы:

- для родителей - свидетельство о рождении детей и их паспорт;
- для усыновителей - свидетельство о рождении детей, паспорт и решение суда об усыновлении;
- для опекунов - опекунское удостоверение, решение органа опеки и попечительства о назначении опекуна или попечителя;
- для адвокатов - ордер, выданный адвокатским образованием, удостоверенным подписью заведующего и печатью, также его полномочия подтверждаются доверенностью;
- для руководителей организаций - учредительные документы.

---

<sup>1</sup> Гражданский процесс (гражданское процессуальное право) России: учебник / отв. ред. А.А. Мохов. — М.: ООО «ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИРМА КОНТРАКТ». 2017. С.50-51.

Следует отметить, что ГПК РФ не содержит требования о наличии высшего юридического образования представителей, в отличие от Кодекса административного судопроизводства РФ (ст. 55)<sup>1</sup>.

Конституционный Суд РФ высказал свою позицию относительно положений КАС РФ о том, что если граждане, участвующие в административном деле об оспаривании нормативных актов, не имеют высшего юридического образования, то они должны вести дела через представителей, которые такое образование получили (ч. 9 ст. 208 КАС РФ). По мнению суда, указанные положения соответствуют Конституции РФ.

Суд отказал в рассмотрении жалоб сразу четырем заявителям, в том числе Уполномоченному по правам человека в Российской Федерации Т. Москальковой, которые усомнились в конституционности данных положений<sup>2</sup>.

Обосновывая свою позицию, Конституционный Суд РФ в числе прочего подчеркнул, что из права каждого на судебную защиту его прав и свобод не вытекает возможность выбора гражданами по своему усмотрению способов и процедур судебной защиты.

Между тем, среди всех субъектов судебного представительства в гражданском процессе наиболее значимую роль играет адвокат. Особый статус адвоката как субъекта представительства в гражданском процессе будет раскрыт в следующей главе.

Подытоживая, с учетом современных тенденций развития адвокатуры представляется целесообразным внести изменения в ст. 49 ГПК РФ, изложив ее в следующей редакции: «Представителями в суде могут быть дееспособные лица, обладающие статусом адвоката, приобретенным в порядке, установленным действующим федеральным законодательством, за исключением

---

<sup>1</sup> Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации" от 08.03.2015 N 21-ФЗ (ред. от 19.07.2018) // Российская газета", N 49, 11.03.2015; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>2</sup> Определения КС РФ от 27 сентября 2016 г. № 1784-О, от 27 сентября 2016 г. № 1783-О, от 27 сентября 2016 г. № 1782-О, от 27 сентября 2016 г. № 1781-О // СПС «Консультант Плюс». 2018.

лиц, указанных в статье 51 настоящего Кодекса. Лица, указанные в статье 52 настоящего Кодекса, имеют полномочия представителей в силу закона».

## **ГЛАВА 2. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВЕ АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

### **§1. АДВОКАТ КАК ОСОБЫЙ СУБЪЕКТ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

Особым субъектом представительства в гражданском процессе является адвокат. Его особый статус обусловлен не только особыми правовыми нормами, регулирующими его деятельность, но и важной ролью адвоката как единственного гаранта квалифицированной юридической помощи, право на которую закреплено в ст.48 Конституции РФ<sup>1</sup>.

Иные субъекты представительства в гражданском процессе в силу объективных причин не могут являться гарантами квалифицированной юридической помощи, так как к ним не применяются обязательные требования в части образования, теоретических знаний и практических навыков, опыта работы и правил поведения при осуществлении юридической деятельности, которые являются обязательными для получения статуса адвоката.

Основными нормативно-правовыми актами, регулирующими адвокатскую деятельность являются Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 №63-ФЗ<sup>2</sup> (далее – ФЗ об адвокатуре), «Кодекс профессиональной этики адвоката» (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003)<sup>3</sup> (далее – Кодекс профессиональной этики адвоката).

---

<sup>1</sup> Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Российская газета. 25.12.1993. № 237; СПС «Консультант плюс». 2018.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Российская газета, N 100, 05.06.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>3</sup> Кодекс профессиональной этики адвоката (ред. от 20.04.2017) (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 // СПС «Консультант плюс». 2018.

Адвокат – это лицо, получившее в установленном Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам.

Для приобретения статуса адвоката необходимо:

- иметь высшее юридическое образование или ученую степень по юридической специальности;
- иметь стаж работы по юридической специальности от двух лет или пройти стажировку в адвокатском образовании от одного года. Особо следует отметить, что стаж работы по юридической специальности исчисляется не ранее чем с момента получения высшего образования;
- не иметь непогашенной или неснятой судимости за совершение умышленного преступления;
- не быть недееспособным или ограниченно дееспособным;
- сдать квалификационный экзамен;
- принести присягу адвоката<sup>1</sup>.

Вышеуказанные требования являются своеобразным фильтром, уменьшающим риск попадания в адвокатуру неквалифицированных кадров.

В свою очередь, дополнительным фильтром от попавших в адвокатуру неквалифицированных и недобросовестных кадров, является возможность лишения статуса адвоката по основаниям:

- вступления в законную силу приговора суда о признании адвоката виновным в совершении умышленного преступления,
- неисполнения или ненадлежащего исполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем,
- нарушения адвокатом норм Кодекса профессиональной этики адвоката,

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Российская газета, N 100, 05.06.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

- незаконного использования и (или) разглашения информации, связанной с оказанием адвокатом квалифицированной юридической помощи своему доверителю, либо систематического несоблюдения установленных законодательством Российской Федерации требований к адвокатскому запросу.

Между тем, в настоящее время в России оказывать юридическую помощь, в том числе представлять интересы доверителей в гражданском процессе, могут люди без образования и опыта работы, далекие от юридической профессии вообще, которые вводят людей в заблуждение относительно той или иной правовой ситуации, результатом чего являются бесполезно потраченные денежные средства, время, нерешенная проблема и возможное появление новых проблем<sup>1</sup>.

Сложившаяся ситуация не только дискредитирует адвокатскую деятельность и создает предпосылки к росту недоверия населения праву, но и создает почву для увеличения случаев мошенничества при оказании юридических услуг на профессиональной основе, возрастанию нагрузки на правоохранительные органы и судебную систему.

Изложенные обстоятельства позволяют говорить о своего рода дуализме в адвокатуре – профессиональное сообщество адвокатов и сообщество лиц, оказывающих юридические услуги без получения соответствующего статуса профессионального советника по правовым вопросам<sup>2</sup>.

Следует обратить внимание, что в состав последних входят также лица, имеющие высшее юридическое образование и даже опыт работы по юридической специальности, но по той или иной причине не желающие получить статус адвоката. Значительная часть таких лиц регистрируется в качестве индивидуальных предпринимателей или создает собственные юридические лица, основной деятельностью которых является оказание юридических услуг. Также, некоторые из таких лиц входят в общественную организацию – ассо-

---

<sup>1</sup> Латыев А.Н. Ограниченная адвокатская монополия или относительная свобода судебного представительства // Закон. - 2012. - № 9. С.94-104.

<sup>2</sup> Шагаев Б.В. Нотариат и адвокатура как правозащитные органы России // Ученые труды Российской академии адвокатуры и нотариата. - 2012. - № 3. С.34-38.



циация юристов России (далее - АЮР), которая объединяет практикующих юристов, учёных-правоведов, государственных и общественных деятелей, а также представителей юридического бизнеса.

Таким образом, фактически юристы без статуса адвоката в лице АЮР противопоставляют себя адвокатуре в лице Федеральной палаты адвокатов (далее - ФПА)<sup>1</sup>.

Между тем, было бы целесообразно, чтобы в государстве имелся лишь один независимый саморегулируемый институт представительства, который гарантировал бы оказание гражданам квалифицированной юридической помощи. Как раз таким уникальным институтом издревле считается институт адвокатуры<sup>2</sup>.

В целях устранения такого дуализма 24 октября 2017 года на сайте Министерства юстиции РФ был опубликован проект Концепции регулирования рынка профессиональной юридической помощи, которая призвана в три этапа ввести с 2023 года адвокатскую монополию (далее - Концепция). Данная инициатива, также, обуславливает актуальность настоящей выпускной квалификационной работы, так как в будущем каждое лицо, представляющее интересы доверителей в гражданском судопроизводстве, должно будет иметь статус адвоката.

В обосновании введения адвокатской монополии в указанной Концепции помимо вышеизложенного, также, указывается на пробел в законодательстве, который дискредитирует сам институт представительства в Российской Федерации, позволяя лишенному статуса адвокату, нотариусу, судье, прокурору, следователю или иному представителю значимой юридической профессии продолжать оказывать юридическую помощь доверителям, в том

---

<sup>1</sup> Кратенко М. Страхование профессиональной ответственности адвоката II Право и экономика. 2014. № 10. С.80-81.

<sup>2</sup> Панченко В.Ю. О «свободной» и «монопольной» моделях юридической помощи в контексте информационной открытости профессиональной деятельности юристов // Юридический мир. - 2013. - № 2. С.60-63.

числе быть представителем в гражданском судопроизводстве по доверенности<sup>1</sup>.

На первом этапе реализации Концепции (2018 год), по нашему мнению, имеются спорные вопросы относительно целесообразности разработки нормативно-правовых актов по:

- созданию возможностей для выбора адвокатами существующих организационно-правовых форм коммерческих корпоративных организаций для ведения адвокатской деятельности (объединения в адвокатские образования), при этом создание новых организационно-правовых форм коммерческих организаций, не предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации, не предполагается;

- обеспечению возможности работы адвокатов по трудовому договору с адвокатскими образованиями.

Вышеуказанные предложения по разработке таких нормативно-правовых актов противоречат п. 2 ст. 1, абз. 1 п. 1 ст. 2 ФЗ об адвокатуре<sup>2</sup>, а также п. 1 ст. 5 Кодекса профессиональной этики адвоката<sup>3</sup>. Адвокатская деятельность не является предпринимательской, а предложение по возможности создания коммерческих корпоративных организаций с возможностью работы в них адвокатов по трудовому договору будет означать, что адвокатская деятельность является предпринимательской и направлена, прежде всего, на извлечение прибыли, а не на оказание правовой помощи доверителям. Также, это будет нарушением профессиональной независимости адвоката, так как последний будет обязан исполнять трудовые обязанности, выполнение которых при определенных обстоятельствах будут идти вразрез с интересами до-

---

<sup>1</sup> Проект концепции регулирования рынка профессиональной юридической помощи <http://minjust.ru/ru/deyatelnost-v-sfere-advokatury/proekt-koncepcii-regulirovaniya-rynka-professionalnoy-yuridicheskoy> - Официальный сайт Министерства юстиции РФ (дата обращения 20 сентября 2017 г.).

<sup>2</sup> Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Российская газета, N 100, 05.06.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>3</sup> Кодекс профессиональной этики адвоката (ред. от 20.04.2017) (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 // СПС «Консультант плюс». 2018.

верителей – с одной стороны будет работодатель, требующий от адвоката определенного поведения во взаимоотношении с доверителем, а с другой стороны доверитель, который может не желать такого поведения - например, разные поручения работодателя и доверителя относительно построения позиции по делу. В данном случае адвокат будет делать выбор между нарушением трудовых обязанностей, вытекающих из трудового договора, либо занимать позицию по делу, противоположную позиции доверителя, что будет являться нарушением подп. 2 п. 1 ст. 9 Кодекса профессиональной этики адвоката<sup>1</sup>.

В рамках второго этапа реализации Концепции (2019 год) предусматривается разработка нормативных правовых актов по переходу лиц, оказывающих юридическую помощь в адвокатуру в упрощенном порядке.

Упрощенный порядок будет состоять лишь в проверке знаний законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуры в форме тестирования. Указанный упрощенный порядок будет работать в переходный период до 01 января 2023 года в отношении лиц, которые будут отвечать общим требованиям, предъявляемым к адвокатам ФЗ об адвокатуры, а также иным критериям, которые будут разработаны до данного времени. Лицам, которые не будут отвечать указанным требованиям, надлежит сдавать квалификационный экзамен на получение статуса адвоката в общем порядке.

Возможность сдачи квалификационного экзамена в упрощенном порядке будет предусмотрена для лиц, которые имеют высшее юридическое образование, полученное в Российской Федерации или Союзе ССР, либо которые будут иметь ученую степень в области юриспруденции, а также стаж работы по юридической специальности не менее пяти лет в организациях или в качестве индивидуального предпринимателя, оказывающего юридические услуги.

---

<sup>1</sup> Кодекс профессиональной этики адвоката (ред. от 20.04.2017) (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 // СПС «Консультант плюс». 2018.

Также лица, получившие статус адвоката в упрощенном порядке смогут сразу учредить адвокатский кабинет или коллегия адвокатов в установленном порядке без соответствия их обязательным требованиям, предъявляемым к стажу адвокатской деятельности пунктом 1 статьи 21 и пунктом 1 статьи 22 ФЗ об адвокатуре<sup>1</sup>.

Однако, по нашему мнению, упрощенный порядок в таком виде, который предполагает Концепция – не является обоснованным, так как помимо знаний законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре необходима проверка знаний актуальных материальных и процессуальных нормативно-правовых актов.

Третий этап реализации Концепции (2020 - 2022 года) предполагает упрощенный прием в адвокатуру лиц, оказывающих юридическую помощь.

С 01 января 2023 года представительство во всех судебных инстанциях будут осуществлять только адвокаты, а также законные представители, руководители юридических лиц, работники юридических служб юридических лиц (инхаусы), государственные и муниципальные служащие. Также только адвокаты и адвокатские образования смогут оказывать юридические услуги на возмездной основе.

Между тем, в случае, если до 01 января 2023 года численность адвокатов не обеспечит потребности граждан и юридических лиц в получении квалифицированной юридической помощи, срок закрепления адвокатской монополии возможно будет продлен.

В любом случае введение адвокатской монополии является неизбежным, в связи с чем деятельность адвоката в гражданском процессе фактически заместит деятельность представителей по доверенности.

Зарубежный опыт, также, показывает целесообразность введения адвокатской монополии на оказание юридических услуг. Так, во Франции существует абсолютная адвокатская монополия: в силу закона Франции «О ре-

---

<sup>1</sup> Латыев А.Н. Ограниченная адвокатская монополия или относительная свобода судебного представительства // Закон. – 2017. - № 9. С. 94-104.

форме некоторых судебных и юридических профессий» от 31.12.1971 № 71-1130<sup>1</sup>, никто, кроме адвокатов, не вправе предоставлять платные консультации по правовым вопросам третьим лицам. Также, во Франции лица, являющиеся субъектами действий, дающих основание для уголовного преследования за совершение деяний, противоречащих чести, порядочности или нравственности, являющиеся субъектом таких же действий, дающих основание для применения дисциплинарных или административных санкций в виде увольнения, исключения из членов, отзыва, аннулирования регистрации или лицензии, не вправе повторно обращаться в органы адвокатского сообщества для восстановления утраченного статуса адвоката.

Введение адвокатской монополии гарантирует предоставление качественной юридической помощи населению, а также способствует повышению прозрачности отношений на рынке правовых услуг. Более того, пользование услугами квалифицированных адвокатов оказывает благотворное влияние на развитие права путем формирования судебной практики, что также позволяет снизить нагрузку на судебную систему и ускорение рассмотрения отдельных категорий дел.

Подытоживая, в целях решения проблемы неквалифицированного представительства, а также в соответствии с современными тенденциями развития права, представляется целесообразным ввести в действие проект вышеуказанной Концепции, закрепляющей адвокатскую монополию как субъектов квалифицированного представительства. Однако, следует отметить, что положения Концепции нуждаются в изменении, а именно необходимо исключить возможность учреждения адвокатами организационно-правовых форм коммерческих корпоративных организаций и возможность работы адвокатов по трудовому договору в таких организациях. Также, необходимо отменить упрощенный порядок принятия в адвокатуру, соблюдая

---

<sup>1</sup> Закон Франции «О реформе некоторых судебных и юридических профессий» <https://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=LEGITEXT000006068396> – Официальный интернет-сайт действующего законодательства Французской Республики (дата обращения 14 декабря 2017 г.).

принцип равенства, закрепленный в ст. 19 Конституции РФ<sup>1</sup>. Сдача экзамена на получение статуса адвоката в общем порядке никоим образом не будет умолять честь и достоинство опытных юристов практиков, которые в силу имеющихся теоретических и практических знаний, без каких-либо затруднений смогут сдать соответствующий экзамен.

## **§2. ПОЛНОМОЧИЯ АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

Адвокат осуществляет адвокатскую деятельность в гражданском процессе на основании соглашения об оказании юридических услуг. Полномочия адвоката в гражданском процессе как представителя доверителя регламентируются соответствующим процессуальным законодательством – Гражданским процессуальным кодексом РФ (ст.25 ФЗ об адвокатуре)<sup>2</sup>.

В силу ст.53 ГПК РФ полномочия представителя выражаются в доверенности, выданной в соответствии с законом. Доверенность может быть нотариально удостоверена, либо выдана организацией в установленном законом порядке. Также, право адвоката на выступление в суде удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия адвоката могут быть определены, также, в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Российская газета. 25.12.1993. № 237; СПС «Гарант». 2018.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Российская газета, N 100, 05.06.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>3</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.; СПС «Консультант Плюс». 2018.

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 ФЗ об адвокатуре<sup>1</sup> адвокат вправе:

- собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и иных организаций в порядке, предусмотренном статьей 6.1 настоящего Федерального закона. Указанные органы и организации в установленном порядке обязаны выдать адвокату запрошенные им документы или их копии;
- опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь;
- собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;
- привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;
- беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа свиданий и их продолжительности;
- фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;
- совершать иные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

Согласно статье 35 ГПК РФ<sup>1</sup> адвокат может:

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Российская газета, N 100, 05.06.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

- знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии;
- заявлять отводы;
- представлять доказательства и участвовать в их исследовании;
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств;
- давать объяснения суду в устной и письменной форме;
- приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам;
- возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;
- получать копии судебных постановлений, в том числе получать с использованием информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" копии судебных постановлений, выполненных в форме электронных документов, а также извещения, вызовы и иные документы (их копии) в электронном виде;
- обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.

Между тем, статьей 54 ГПК РФ установлены следующие ограничения полномочий: право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имуще-

---

<sup>1</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.; СПС «Консультант Плюс». 2018.



ства или денег должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом<sup>1</sup>.

Следует отметить такое особое полномочие адвоката как адвокатский запрос.

Согласно п. 1 ст. 6.1 ФЗ об адвокатуре адвокат вправе направлять в органы государственной власти, органы местного самоуправления, общественные объединения и иные организации в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, официальное обращение по входящим в компетенцию указанных органов и организаций вопросам о предоставлении справок, характеристик и иных документов, необходимых для оказания квалифицированной юридической помощи (далее - адвокатский запрос).

Соответствующие субъекты обязаны ответить на адвокатский запрос в течение 30 дней, а в случае продления срока ответа обязаны направить адвокату уведомление с указанием срока продления, но не более чем на 30 дней (п. 2 ст. 6.1 ФЗ об адвокатуре)<sup>2</sup>.

Адвокатский запрос должен отвечать обязательным требованиям, предъявляемым к его форме, порядку оформления и направления, установленными Приказом Минюста России от 14.12.2016 №288 «Об утверждении требований к форме, порядку оформления и направления адвокатского запроса»<sup>3</sup>.

В предоставлении информации может быть отказано только при нарушении вышеуказанных требований, либо запрашиваемая информация имеет ограниченный доступ в силу закона, либо субъекты, получившие адвокат-

---

<sup>1</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.; СПС «КонсультантПлюс». 2018.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Российская газета, N 100, 05.06.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>3</sup> Приказ Минюста России от 14.12.2016 N 288 (с изм. от 24.05.2017) "Об утверждении требований к форме, порядку оформления и направления адвокатского запроса" // СПС «Консультант плюс». 2018.

ский запрос, не располагают соответствующими сведениями (п. 4 ст. 6.1 ФЗ об адвокатуре)<sup>1</sup>.

Между тем, срок ответа на адвокатский запрос является довольно длительным, а с учетом возможного продления составляет 2 месяца, что является равным сроку рассмотрения гражданского дела в районном суде и превышает срок рассмотрения гражданского дела в мировом суде (ст.154 ГПК РФ)<sup>2</sup>. В связи с чем, представляется необходимым снизить указанный срок до 7 рабочих дней, так как течение срока ответа на адвокатский запрос, полученного например 31 декабря, т.е. перед новогодними праздниками, ущемляет права работников организаций, не осуществляющих деятельность в выходные и праздничные дни. Также, следует ограничить максимальный срок продления ответа на адвокатский запрос до 7 рабочих дней, а в целях недопущения злоупотребления следует обязывать субъектов, получивших адвокатский запрос, указывать в уведомлении о продлении уважительные причины как самого продления, так и срока продления.

В обеспечении ответов на адвокатские запросы в законодательстве РФ существует ст. 5.39 КоАП РФ<sup>3</sup>. Однако, в действующей редакции указанной статьи ее применение за неправомерный отказ в предоставлении информации возможно в случае, если такая информация должна быть предоставлена в соответствии с федеральными законами. Между тем, таких случаев федеральными законами не предусмотрено.

В целях устранения, в том числе указанного пробела, был разработан проект Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законода-

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Российская газета, N 100, 05.06.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>2</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>3</sup> Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 28.11.2018) // "Собрание законодательства РФ", 07.01.2002, N 1 (ч. 1), ст. 1; СПС «Консультант Плюс». 2018.

тельные акты Российской Федерации в части обеспечения права адвоката на сбор сведений, необходимых для оказания юридической помощи».

Согласно данному законопроекту предлагается внести изменения в ст. 5.39 КоАП РФ в части установления ответственности за отказ в предоставлении информации по адвокатскому запросу независимо от того, предусмотрены соответствующие сведения федеральными законами или нет<sup>1</sup>.

Также, в ст. 140 УК РФ установлена уголовная ответственность за отказ должностного лица в предоставлении собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина, либо предоставление гражданину неполной или заведомо ложной информации, если эти деяния причинили вред правам и законным интересам граждан.

Однако, ст. 140 УК РФ не распространяется на адвокатские запросы, в связи с чем необходимо внести в нее изменения в части распространения на случаи не предоставления собранных в установленном порядке документов и материалом по адвокатскому запросу<sup>2</sup>.

Между тем, могут возникнуть проблемы в применении этих уголовно-правовой и административно-правовой норм, в связи с отсутствием четкого разграничения между составом преступления, предусмотренного ст. 140 УК РФ и составом административного правонарушения, предусмотренным в статье 5.39 КоАП РФ: неконкретность размера вреда в ст. 140 УК РФ во многих случаях будет способствовать привлечению к административной ответственности, а не к уголовной.

Таким образом, адвокатский запрос должен являться важным инструментом адвоката по получению необходимой информации в целях оказания квалифицированной юридической помощи, в том числе для сбора доказа-

---

<sup>1</sup> Коробов О.А. О некоторых вопросах оказания квалифицированной юридической помощи // Российская юстиция. - 2011. - № 7. С.56-58.

<sup>2</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 12.11.2018) // "Собрание законодательства РФ", 17.06.1996, N 25, ст. 2954; СПС «Консультант Плюс». 2018.

тельствственной базы, но продолжительные сроки ответа на адвокатский запрос и его необеспечение надлежащей ответственностью субъектов, не предоставивших запрашиваемую информацию, дискредитируют сам институт адвокатского запроса и приравнивают его к обычным обращениям граждан, более того, запрос граждан, также, обеспечен ст.140 УК РФ в отличие от адвокатского запроса, на который нет указания в данной статье.

Адвокат пользуется особым подтверждением своего процессуального статуса: помимо доверенности полномочия адвоката могут быть подтверждены ордером. Ордер не только свидетельствует о достижении между доверителем и адвокатом соглашения об оказании юридической помощи, но и подтверждает наличие у адвоката полномочий, делегированных соответствующим адвокатским образованием.

Между тем, хотелось бы отметить, что ордер не является полноценным документом, позволяющим полноценно защищать права, свободы и законные интересы доверителя в суде, так как право адвоката, как представителя доверителя в гражданском процессе, на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом.

Таким образом, представляется целесообразным дополнить ст.54 ГПК РФ возможностью наделения представителя вышеуказанными правами на основании ордера, выданным адвокатским образованием.

На основании изложенного, можно говорить о том, что полномочия адвоката в гражданском процессе и документы, подтверждающие соответствующие полномочия, практически полностью дублируются с полномочиями

представителя по доверенности, за исключением ордера, выданного адвокатским образованием, который удостоверяет право на выступление адвоката, а также такого особого полномочия как адвокатский запрос.

Подытоживая, в целях устранения проблемы необеспечения адвокатского запроса административной и уголовной ответственностью за его неисполнение, а также проблемы получения ответа на адвокатский запрос в течение длительного периода времени, требуется изложить диспозицию: ст. 5.39 КоАП РФ в следующей редакции: «Неправомерный отказ в предоставлении гражданину, в том числе адвокату в связи с поступившим от него адвокатским запросом, и (или) организации информации, несвоевременное ее предоставление либо предоставление заведомо недостоверной информации»; ст. 140 УК РФ в следующей редакции: «Неправомерный отказ должностного лица в предоставлении собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина, либо предоставление гражданину по его заявлению или адвокату по его адвокатскому запросу неполной или заведомо ложной информации, если эти деяния причинили вред правам и законным интересам граждан». Также следует изложить п. 2 ст. 6.1 ФЗ об адвокатуре в следующей редакции: «органы государственной власти, органы местного самоуправления, общественные объединения и иные организации, которым направлен адвокатский запрос, должны дать на него ответ в письменной форме в течение семи рабочих дней со дня его получения. В случаях, требующих дополнительного времени на сбор и предоставление запрашиваемых сведений, указанный срок может быть продлен, но не более чем на семь рабочих дней, при этом адвокату, направившему адвокатский запрос, направляется уведомление о продлении срока рассмотрения адвокатского запроса с указанием уважительной причины продления, а также срока продления». В целях устранения проблемы невозможности осуществления адвокатом полноценного представительства на основании ордера, выданного адвокатским образованием, следует добавить часть 2 в ст. 54 ГПК РФ со следующим содержанием: «В случае если пред-

ставителем является адвокат, указанные в настоящей статье права представителя могут удостоверяться ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием».

### **Глава 3. ОСОБЕННОСТИ УЧАСТИЯ АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

#### **§1. ЭТИЧЕСКИЕ И ПСИХОЛОГИЧЕСКИЕ ОСОБЕННОСТИ ПОВЕДЕНИЯ АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

При осуществлении профессиональной деятельности адвокат должен обладать высоконравственными качествами, в любой ситуации сохранять спокойствие, честь и достоинство.

В целях поддержания профессиональной чести, развития традиций российской (присяжной) адвокатуры и сознавая нравственную ответственность перед обществом первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 был утвержден Кодекс профессиональной этики адвоката (далее - КПЭА)<sup>1</sup>.

КПЭА устанавливает обязательные правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, основанные на нравственных критериях и традициях адвокатуры, на международных стандартах и правилах адвокатской профессии, а также предусматривает основания и порядок привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности.

Нарушение адвокатом норм КПЭА влечет за собой применение дисциплинарных мер в виде замечания, предупреждения или прекращения статуса адвоката (ч.6 ст.18 КПЭА), что гарантирует доверителю соблюдение адвокатом этических-нравственных норм на протяжении всего времени оказания квалифицированной юридической помощи.

Базовыми этическими принципами адвокатуры являются:

- предписание сохранения профессиональных чести и достоинства при любых обстоятельствах (ч.1 ст.5 КПЭА);
- обеспечение профессиональной независимости (ч.1 ст.5 КПЭА);
- порядочность, честность и добросовестность (ч.1 ст.5 КПЭА);

---

<sup>1</sup> Кодекс профессиональной этики адвоката (ред. от 20.04.2017) (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 // СПС «Консультант плюс». 2018.

- хранение адвокатской тайны (ст.6 КПЭА)<sup>1</sup>.

В научной юридической литературе выделяют следующие принципы взаимоотношений адвоката с доверителем:

1. *Доверительность отношений.* Для достижения доверия адвокату следует на первой же консультации выстроить профессиональные отношения, основанные на эмпатии и уважении. Для этого необходимо создать у доверителя ощущение неспешности консультации и интереса адвоката к сложившейся проблеме. Немаловажную роль на данном этапе также играет стиль речи адвоката, его умение изложить решение проблемы доступным языком, без использования значительного количества юридических терминов. Также доверитель должен быть проинформирован об алгоритме действий и сроках оказания квалифицированной юридической помощи, чтобы доверитель не думал о том, что адвокат что-то от него скрывает или недоговаривает<sup>2</sup>.

2. *Внимание к деталям каждого рассматриваемого дела.* При работе с доверителем необходимо учитывать не только правовые особенности разрешения проблемы, но и личностные характеристики доверителя: пол, возраст, социальный статус, эмоциональное состояние. Доскональное изучение обстоятельств дела и клиента позволит наладить отношение с доверителем в правильном ключе, а соответственно и поведение в суде.

3. *Профессионализм.* Адвокат обязан производить благоприятное впечатление на доверителя: грамотно излагать свою позицию по делу, придерживаться делового и опрятного стиля одежды, вести себя культурно в отношении с доверителем и третьими лицами. Важно соблюдать данный принцип не только при личных консультациях, но и при ведении телефонных переговоров, переписки с клиентом.

---

<sup>1</sup> Кодекс профессиональной этики адвоката (ред. от 20.04.2017) (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 // СПС «Консультант плюс». 2018.

<sup>2</sup> Пилипенко Ю.С. Кодекс профессиональной этики адвоката, научно-практический комментарий. – М.: Знание-сила. 2015. С.24-26.



4. *Сотрудничество.* Адвокат должен выстроить эффективно-деловые отношения с доверителем, чтобы такие отношения были полезны для дела доверителя. В случае необходимости дачи пояснений доверителя в суде, адвокат должен заранее подготовить доверителя: составить текст его речи, список своих вопросов доверителю, возможных вопросов суда и иных сторон процесса, а также подготовить ответы на соответствующие вопросы. Адвокат должен информировать клиента на каждой стадии продвижения дела, давать детальные разъяснения по запросу доверителя. Важна не только юридическая поддержка доверителя со стороны адвоката, но и психологическая. Доверитель не должен противопоставлять себя адвокату, а должен чувствовать, что находится на одной стороне с адвокатом.

КПЭА содержит следующие составы дисциплинарных поступков, связанных с этической стороной деятельности адвоката в судопроизводстве:

1. Неуведомление участников процесса о невозможности принять участие в процессуальном действии. Адвокат в гражданском процессе должен заблаговременно уведомить суд о невозможности принять участие в подготовке к делу или в судебном заседании, заявив ходатайство об отложении с указанием уважительной причины такого отложения, а также сообщить об этом другим адвокатам, участвующим в процессе.

2. Занятие по делу позиции, противоречащей позиции доверителя, и действие вопреки его воле, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самоговора своего доверителя<sup>1</sup>.

По нашему мнению, адвокат обязан не только грамотно изложить доверителю свою позицию по делу, но и просчитать возможные негативные последствия, связанные с отклонением от нее в суде, и проинформировать о них доверителя в доступной форме. Такого рода поведение снижает вероятность возникновения конфликтных ситуаций между доверителем и адвокатом при неблагоприятном исходе дела по вине доверителя.

---

<sup>1</sup> Кодекс профессиональной этики адвоката (ред. от 20.04.2017) (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 // СПС «Консультант плюс». 2018.

3. Высказывания в гражданском процессе, умаляющие честь и достоинство других участников разбирательства, даже в случае нетактичного и оскорбляющего поведения таких участников.

4. Конфликт интересов, то есть намеренное одновременное оказание квалифицированной юридической помощи сторонам дела, интересы которых противоречат друг другу.

5. Беседа с процессуальным оппонентом доверителя адвоката, если при этом не было получено согласие доверителя на такую беседу, в отсутствие доверителя.

Однако, по нашему мнению, адвокат обязан не формально следовать данному принципу, а оценивать фактические обстоятельства каждого дела и собственные способности при оказании влияния на оппонента доверителя. При частной беседе адвоката с процессуальным оппонентом доверителя адвокат может сообщить риски наступления негативных юридических последствий, склонить оппонента к заключению мирового соглашения на выгодных для доверителя условиях.

Конечно же, на заключение мирового соглашения адвокат должен будет получить согласие доверителя, но при этом также необходимо объяснить целесообразность такого мирового соглашения обеим сторонам.

Защита законных интересов доверителя в гражданском процессе требует от адвоката не только глубоких познаний в различных отраслях права, но и знания этики, риторики, основ практической психологии.

Психологическая подготовка доверителя, свидетеля, эксперта или специалиста к суду предполагает не только разъяснение им процедуры судебного разбирательства, подробное обсуждение выработанной по делу правовой позиции, тренировку ответов на возможные вопросы в суде, но и формирование психологической готовности к судебному заседанию.

Неверный психологический настрой может быть причиной замкнутости, забывчивости, заикания, спутанности речи, что сказывается в дальнейшем на оценке судьей показаний участников гражданского процесса, экс-

пертных заключений и заключений специалистов, обуславливает назначение повторных или дополнительных экспертиз, а также негативный исход дела<sup>1</sup>.

Рекомендуются следующие действия адвоката при подготовке клиента к суду:

1. Как можно более детальное ознакомление доверителя с процедурой судебного рассмотрения дела. Чем бóльшим объемом информации по волнующему вопросу располагает человек, тем меньше вероятность эмоционального срыва. Если это возможно, следует рекомендовать клиенту посетить открытые судебные разбирательства.

2. Подробное обсуждение с доверителем подготовленных стратегий выступления. Наличие запасного варианта снижает излишнее возбуждение, уменьшает страх перед неблагоприятным развитием событий, тем самым способствуя созданию оптимального фона для выполнения поставленной задачи.

3. Работа над повышением самооценки доверителя. С этой целью рекомендуется не скупиться на положительные оценки в действиях доверителя того, что действительно этого заслуживает, на добрые слова и проявления человечности. Необходимо подбадривать доверителя, отмечать его достижения.

4. Использование ролевых игр при подготовке выступления доверителя в суде, ответов на вопросы<sup>2</sup>.

5. Информирование доверителя об особенностях психического состояния участников судебного разбирательства. Необходимо призывать своего клиента к собранности, сдержанности, самообладанию, самому демонстрировать уверенность и спокойствие.

Также, адвокат может столкнуться с различного рода психологическими проблемами, возникающими при работе с доверителем: некорректное по-

---

<sup>1</sup> Игнатов А.Ю. Этико-профессиональная ответственность адвоката // Вестник КрасГАУ. 2016. №10. С.58-59.

<sup>2</sup> Пилипенко Ю.С. Кодекс профессиональной этики адвоката. научно-практический комментарий. – М.: Знание-сила. 2015. С.24-26.

ведение доверителя, участие в судебном процессе, где представителем оппонента является друг адвоката, и т.д.

Вне зависимости от особого социального статуса стороны-оппонента, манеры поведения доверителя в суде, межличностных эмоциональных связей с иными участниками судебного процесса адвокат должен сохранять профессионализм и выдержку. Этика адвоката не допускает смешивания и профессиональных интересов и отношений. Именно поэтому помимо постоянного совершенствования знаний юриспруденции адвокат обязан заниматься самовоспитанием и нравственным развитием.

Во избежание возникновения конфликтных ситуаций между адвокатом и доверителем, также в целях повышения общего уровня нравственного развития адвокатуры в России предлагается дополнить ст. 18 КПАЭ пунктом 8, изложенным в следующей редакции: «В связи с систематическими грубыми нарушениями положений Кодекса профессиональной этики адвокат может быть лишен статуса адвоката без права его восстановления в дальнейшем».

## **§2. ПРАКТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ УЧАСТИЯ АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ И ПУТИ ИХ ПРЕОДЛЕНИЯ**

Существует множество проблем, с которыми каждый практикующий адвокат, так или иначе, сталкивается при осуществлении своей профессиональной деятельности. В настоящем параграфе мы рассмотрим некоторые из них и пути их преодоления в интересах доверителя.

Одной из проблем является выбор адвоката в построении позиции по делу и порядку действий.

Так, некоторые адвокаты предпочитают истребовать большой объем доказательств через заявления соответствующих ходатайств в суде в порядке

ст. 57 ГПК РФ<sup>1</sup>, что нецелесообразно при возможности получения указанных доказательств или их части в досудебном порядке. Такие действия адвокатов затягивают сроки гражданского судопроизводства и сроки оказания юридической помощи доверителю.

Более того, поступившие в суд ответы на адвокатские запросы могут не соответствовать ожиданиям адвоката, что может привести к несостоятельности, выстроенной ранее позиции и, как следствие, к негативному исходу дела.

На основании изложенного представляется целесообразным запрашивать необходимые сведения в досудебном порядке и лишь при отказе в предоставлении таких сведений следует подготовить соответствующие ходатайства для суда. Получение адвокатами запрашиваемых сведений в досудебном порядке позволяет более правильно выстроить позицию по делу, увеличить шансы на его благоприятный исход в интересах доверителя и оптимизировать сроки оказания квалифицированной юридической помощи.

Также, адвокату при построении позиции необходимо принимать во внимание судебную практику по толкованию и применению судами норм права той или иной категории правового спора, выраженную в постановлениях пленума и обзорах Верховного суда РФ, а также судебную практику того суда, где он представляет интересы доверителя.

Несмотря на то, что российская правовая система тяготеет к романо-германской правовой семье, в ней присутствует и оказывает значительное влияние на развитие права такой элемент англо-саксонской правовой семьи, как прецедент.

Сразу хотелось бы отметить, что речь идет не о прецеденте как юридическом источнике права, так как в российской правовой системе прецедент не является источником права, а о фактическом применении единообразия

---

<sup>1</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.; СПС «Консультант Плюс». 2018.

судебной практики в толковании и применении норм права по определенным правовым спорам.

Для обозначения вышеуказанного явления российской правовой системы нами предлагается ввести два новых понятия – «федеральный прецедент» и «региональный прецедент».

Федеральный прецедент – единообразие судебной практики в толковании и применении норм права по определенным категориям правовых споров, выраженное в постановлениях пленума и обзорах Верховного суда РФ, отдельных определениях Верховного суда РФ, а также в решениях Конституционного суда РФ, которыми руководствуются большинство судей судов общей юрисдикции при отправлении правосудия по соответствующим категориям правовых споров.

Региональный прецедент – единообразие судебной практики в толковании и применении норм права по определенным категориям правовых споров, выраженное в совокупности отдельных судебных постановлений региональных судов общей юрисдикции (как правило верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, судов автономных областей, судов автономных округов), которыми руководствуются большинство судей общей юрисдикции определенного региона России при отправлении правосудия по соответствующим категориям правовых споров.

Между тем, хотелось бы отметить, что указанные виды прецедентов не являются обязательными для применения судами, так как юридически не являются источниками права.

Более того, судебная практика по определенным категориям споров постоянно меняется, разница может быть только в динамике изменений, так как судебную практику формируют участники судебных процессов и их представители, в том числе адвокаты.

Однако, вышестоящие суды могут руководствоваться действующей (устоявшейся судебной практикой) на момент принятия того или иного су-

дебного постановления, следствием чего может явиться отмена решения суда нижестоящей инстанции. В связи с этим, адвокату при оказании квалифицированной юридической помощи надлежит руководствоваться не только действующим законодательством, но и актуальной судебной практикой.

Так, например суды общей юрисдикции до 26 декабря 2017 года, руководствуясь «федеральным прецедентом» в виде Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 29 января 2015 г. №2 г. Москва «О применении судами законодательства об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»<sup>1</sup>, принятыми судебными постановлениями взыскивали в пользу как самих потерпевших в ДТП, так и выгодоприобретателей по договорам уступок прав требований (договорам цессий), штраф в размере 50% от присужденной суммы страхового возмещения<sup>23</sup>.

Однако, принятым Постановлением Пленума от 26 декабря 2017 г. №58 г. Москва «О применении судами законодательства об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»<sup>4</sup> Верховный суд разъяснил в п. 71 невозможность передачи права требования штрафа в связи с чем практика взыскания штрафа в пользу выго-

---

<sup>1</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.01.2015 N 2 "О применении судами законодательства об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" // "Российская газета", N 21, 04.02.2015; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>2</sup> Решение Свердловского районного суда г. Белгорода от 08.06.2017 по гражданскому делу №2-1924/2017 <http://sverdlovsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Свердловского районного суда г.Белгорода (дата обращения 25 марта 2018 г.).

<sup>3</sup> Решение Октябрьского районного суда г. Белгорода от 19.10.2016 по гражданскому делу №2-5336/2016 <http://sverdlovsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Свердловского районного суда г. Белгорода (дата обращения 25 марта 2018 г.).

<sup>4</sup> Постановление Пленума Верховного суда РФ от 26.12.2017 N 58 "О применении судами законодательства об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" // "Российская газета", N 297, 29.12.2017; СПС «Консультант Плюс». 2018.

доприобретателей по договорам уступок прав требований (договорам цессий) изменилась<sup>12</sup>.

С одной стороны, может показаться, что суды до 26 декабря 2017 года принимали незаконные и необоснованные судебные постановления в части взыскания в пользу выгодоприобретателей вышеуказанного штрафа так как изначально законодатель, принимая соответствующие нормы права, закладывал в них лишь один смысл, который независимо от времени действия соответствующей нормы права не меняется.

Однако, с другой стороны, законодатель не может предусмотреть идеальные нормы права, которые универсально толковались бы судами на протяжении длительного периода времени, сохраняя баланс интересов сторон спора, а также соответствуя при этом необходимым требованиям добросовестности, разумности и справедливости, так как общественные отношения и устройство общества постоянно меняются, а реагировать на данные изменения необходимо как можно более оперативно.

Примером региональной практики является противоположные позиции областных судов разных субъектов РФ относительно возможности или отсутствия возможности передачи права требования организации восстановительного ремонта транспортного средства потерпевшего, являющегося собственником автомобиля.

Так, Белгородский областной суд считает, что договор уступки права требования является ничтожным ввиду того, что страховое возмещение в виде организации восстановительного ремонта предназначено лично для соб-

---

<sup>1</sup> Решение Свердловского районного суда г.Белгорода от 16.01.2018 по гражданскому делу №2-138/2018 <http://sverdlovsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Свердловского районного суда г. Белгорода (дата обращения 25 марта 2018 г.).

<sup>2</sup> Решение Октябрьского районного суда г.Белгорода от 19.01.2018 по гражданскому делу №2-196/2018 <http://oktiabrsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Октябрьского районного суда г. Белгорода (дата обращения 25 марта 2018 г.).



ственника поврежденного транспортного средства, и не может быть передано по договору цессии другому лицу<sup>1</sup>.

В свою очередь, Верховный суд Республики Башкортостан считает, что действующим законодательством отсутствует запрет на передачу права требования страхового возмещения, в том числе в виде организации восстановительного ремонта ТС, и cedent передает цессионарию не права по договору ОСАГО и не право собственности на автомобиль, которые лично связаны с потерпевшим, а право требования возмещение вреда по конкретному ДТП<sup>2</sup>.

Таким образом, в целях устранения проблемы дуального толкования и применения норм права, исключения «региональности и выборочности» в таком толковании и применении, представляется необходимым юридически закрепить обязательность прецедентов для всех судов общей юрисдикции.

Адвокат, также, обязан обладать не только способностями прогнозирования исхода судебного дела, но и прогнозированием общего конечного результата правового спора для принятия соответствующих решений в интересах доверителя.

Так, в некоторых правовых спорах целесообразнее заключить мировое соглашение, имеющее силу решения суда, а не доводить дело до принятия судебного постановления. Такое поведение может быть правильным и в тех спорах, где по обстоятельствам дела адвокат доверителя находится в более выгодном положении нежели чем противоположная сторона спора, иметь серьёзную доказательственную базу и с большей долей вероятностью рассчитывать на позитивное судебное постановление.

Для заключения выгодного мирового соглашения адвокат должен иметь развитые коммуникативные навыки и уметь простым, а не юридическим языком, доносить необходимость заключения мирового соглашения

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Белгородского областного суда от 24.04.2018 по гражданскому делу №33-2033/2018 <http://oblsud.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Белгородского областного суда (дата обращения 29 апреля 2018 г.).

<sup>2</sup> Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан от 17.10.2018 по гражданскому делу №33-20137/2018 <http://vs.bkr.sudrf.ru/> - Официальный Верховного суда Республики Башкортостан (дата обращения 20 октября 2018 г.).

именно на предложенных адвокатом условиях для всех сторон мирового соглашения.

В качестве примера предлагается рассмотреть обстоятельства гражданского дела №2-308/2018<sup>1</sup>, имеющегося в производстве Губкинского районного суда Белгородской области и №2-111/2018<sup>2</sup>, имеющегося в производстве Белгородского районного суда Белгородской области.

Так, гражданское дело №2-308/2018 было возбуждено по исковому заявлению о разделе совместно нажитого имущества между супругами, в том числе погашенных кредитов с ценой иска в размере 660000 рублей. В данном процессе были заявлены ходатайства об истребовании информации из соответствующих организаций о нахождении в праве собственности ответчика имущества (транспортных средств, недвижимости, денежных средств на вкладах и счетах), право на которое возникло в период брачных отношений, а также сведения о налоговых и пенсионных отчислениях ответчика в целях определения полного состава имущества, подлежащего разделу, а также возможного отступления от равенства долей (п. 2 ст. 39 СК РФ). Указанные ходатайства были удовлетворены судом.

По поступившей информации из соответствующих организаций налоговые и пенсионные отчисления ответчика отсутствовали, в собственности истца находились: земельный участок с кадастровой стоимостью 35000 рублей, приобретенный в период брачных отношений, а также автомобиль 2003 года, приобретенный и проданный ответчиком в период брачных отношений за 70000 рублей. Также был опрошен доверитель и ее мать о статусе ответчика, включая его материальное положение.

На основании полученной вышеуказанной информации был сделан вывод о том, что ответчик не является платежеспособным - имущества доста-

---

<sup>1</sup> Определение Губкинского районного суда Белгородской области от 01.10.2018 по гражданскому делу №2-308/2018 <http://gubkinsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный Губкинского районного суда Белгородской области (дата обращения 20 октября 2018 г.).

<sup>2</sup> Определение Белгородского районного суда Белгородской области от 07.06.2018 по гражданскому делу №2-111/2018 <http://belgorodsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Белгородского районного суда Белгородской области (дата обращения 20 октября 2018 г.).

точного для погашения долга, в случае удовлетворения исковых требований, не имеет, работы, пособия, иного дохода также не имеет, проживает со своими родителями.

В связи с чем ответчику было предложено составить расписку о выплате 150000 рублей единовременно и заключить мировое соглашение на условиях выплаты 400000 рублей в течение одного года после его подписания с сообщением ему негативных последствий в случае принятия решения суда и неоплаты долга (ограничение судебными приставами-исполнителями права выезда за пределы РФ так как задолженность будет свыше 30000 рублей невозможность ведения нормального «официального образа жизни» при наличии долга - при официальной заработной плате, пособию, пенсии судебные приставы-исполнители вправе удерживать до 50% денежных средств ежемесячно при наличии безналичных денежных средств судебные приставы могут списать указанные денежные средства в счет долга, а приобретенное в собственность имущество может быть реализовано судебными приставами-исполнителями для удовлетворения требований взыскателя)<sup>1</sup>. Ответчик согласился выплатить единовременно 100 000 рублей и заключить мировое соглашение о выплате 450000 рублей в течение двух лет.

Данное решение о заключении мирового соглашения было обусловлено тем, что даже в случае положительного решения суда, его фактическое исполнение могло бы занять несколько лет или более, учитывая помимо критического материального положения также возможность обжалования решения суда и отсутствия какой-либо ответственности за неисполнение решения суда в определенный срок.

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 02.10.2007 N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" (ред. от 03.08.2018) // "Собрание законодательства РФ", 08.10.2007, N 41, ст. 4849; СПС «Консультант плюс». 2018.

В другом гражданском деле №2-111/2018<sup>1</sup>, имеющимся в производстве Белгородского районного суда Белгородской области имелся спор об истребовании у добросовестных приобретателей долей земельного участка, бывшего из владения помимо воли первоначального собственника.

В указанном истцом было заявлено об истребовании долей земельного участка, посредством погашения записей о праве собственности ответчиков в регистрационном деле и внесения записей о праве собственности в отношении истца, а также посредством сноса, имеющегося на части земельного участка жилого дома.

По обстоятельствам дела истица приобретала спорный земельный участок в 2016 году за 950000 рублей с целью строительства дома в 2017 году и дальнейшего переезда с северного края вместе с семьей на новое место жительства. Летом 2017 года по прибытию на земельный участок истец обнаружила построенный дом. Как выяснилось на основании проведенной судебной почерковедческой экспертизы, земельный участок был продан одному из ответчиком неизвестным человеком, который подделал подпись истца. Затем один из ответчиков, получивший в собственность земельный участок, продал  $\frac{1}{2}$  доли в земельном участке другому ответчику. Оба ответчика являются добросовестными приобретателями. Один из собственников  $\frac{1}{2}$  доли в земельном участке является пенсионером преклонного возраста, которому дети купили указанную долю и помогли построить дом для проживания, а другим собственником  $\frac{1}{2}$  доли в земельном участке является молодая девушка, являющаяся юристом строительной организации, на которую директор организации, являющийся номинальным собственником данной доли, оформил собственность в целях дальнейшего строительства дома и перепродаже его третьим лицам. Кроме того, указанная организация строила вышеуказанный дом для собственника другой  $\frac{1}{2}$  доли в земельном участке.

---

<sup>1</sup> Определение Белгородского районного суда Белгородской области от 07.06.2018 по гражданскому делу №2-111/2018 <http://belgorodsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Белгородского районного суда Белгородской области (дата обращения 20 октября 2018 г.).

Учитывая, что рыночная стоимость земельного участка на момент рассмотрения спора составляла 980000 рублей, приобретаемая стоимость земельного участка истцом была 950000 рублей, построенный на ½ доли в земельном участке дом являлся единственным местом жительства ответчика преклонного возраста, статус ответчиков как добросовестных приобретателей, истец с большей долей вероятностью мог бы рассчитывать лишь на взыскание компенсационной выплаты с ответчиков в размере стоимости приобретения земельного участка (т.е. 950000 рублей) в равных долях между ответчиками.

В целях наибольшего учета интересов доверителя было заключено мировое соглашение со специальными условиями:

1. ФИО-1 с даты подписания мирового соглашения до 20 августа 2018 года обязана перечислить истцу денежные средства в размере 984892 (девятьсот восемьдесят четыре тысячи восемьсот девяносто два) рубля на банковские реквизиты истца, указанные в пункте 9 настоящего мирового соглашения.

2. В случае перечисления ФИО-1 денежных средств на общую сумму в размере 950000 (девятьсот пятьдесят тысяч) рублей на банковские реквизиты истца, указанные в пункте 9 настоящего мирового соглашения, в период с даты подписания настоящего мирового соглашения до 15 августа 2018 года (включительно) - обязанность Ответчика, установленная пунктом 2 настоящего мирового соглашения, считается исполненной в полном объеме.

- 2.1. В случае перечисления ФИО-1 денежных средств на общую сумму менее 950000 (девятьсот пятьдесят тысяч) рублей на банковские реквизиты истца, указанные в пункте 9 настоящего мирового соглашения, в период с даты подписания настоящего мирового соглашения до 15 августа 2018 года (включительно) - обязанность ответчика, установленная пунктом 2 мирового соглашения, считается исполненной не в полном объеме, а частично в сумме реально произведенных ответчиком перечислений денежных средств на банковские реквизиты истца, указанные в пункте 9 мирового соглашения. В та-

ком случае ФИО-1 не освобождается от обязанности по выплате денежных средств на общую сумму 984892 (девятьсот восемьдесят четыре тысячи восемьсот девяносто два) рубля, установленной пунктом 2 мирового соглашения, до 20 августа 2018 года.

3. ФИО-1 передает истцу в момент подписания мирового соглашения сумму денежных средств в размере 475000 (четыреста семьдесят пять тысяч) рублей, которая считается частичным перечислением денежных средств истцу в рамках исполнения обязанности по выплате денежных средств в размере 984892 (девятьсот восемьдесят четыре тысячи восемьсот девяносто два) рубля, установленной в пункте 2 мирового соглашения.

4. ФИО-2 отказывается от заявленных исковых требований к ФИО-3 в полном объеме с момента подписания мирового соглашения.

4.1. ФИО-2 отказывается от заявленных исковых требований к ФИО-1 в полном объеме после исполнения ответчиком ФИО-1 ее обязанности, указанной в пункте 1 мирового соглашения в полном объеме.

5. Стороны договорились, что обременение в виде ареста на земельный участок с кадастровым номером (номер обезличен), категорией: земли поселений, разрешенным использованием: для индивидуального жилищного строительства, площадью 1541 кв.м., местоположением (адресом): РФ, (адрес обезличен) сохраняется до исполнения ФИО-1 обязанности, указанной в пункте 1 мирового соглашения в полном объеме.

Вышеуказанные условия позволили:

- переложить обязанность по выплате всей суммы денежных средств, которая вероятно была бы взыскана решением суда с обоих ответчиков в равных долях, на более платежеспособного ответчика – молодую девушку (юриста строительной организации), а фактически на номинального собственника – директора строительной организации;

- получить половину от заявленной крупной суммы единовременно при подписании мирового соглашения;

- получить гарантию не реализации оставшейся  $\frac{1}{2}$  доли в земельном участке в виде сохранения обременения (ареста) до выплаты истцу оставшейся половины суммы, что одновременно мотивировало ответчика скорее погасить долг ввиду необходимости организации в строительстве дома и его продаже третьим лицам.

- значительно сократить срок окончания правового спора и получения компенсационной выплаты за земельный участок;

- гарантию компенсации судебных расходов и убытков в случае выплаты компенсации за земельный участок позже установленного срока.

Таким образом, мировое соглашение в некоторых случаях имеет большую пользу для доверителя, нежели «выигранное дело» с фактически неисполнимым позитивным решением суда.

Мировое соглашение имеет следующие преимущества:

- никто достоверно не может узнать постановление суда заранее, а мировое соглашение составляется сторонами самостоятельно и может предусматривать различные гарантии интересов сторон.

- мировое соглашение имеет силу решения суда и при его нарушении также обеспечивается принудительным исполнением;

- возможность частичного или полного исполнения мирового соглашения до его подписания сторонами (например, частичная или полная выплата денежных средств в счет долга);

- значительное сокращение сроков окончания правового спора (мировое соглашение как правило нет необходимости обжаловать так как стороны пришли к компромиссу, но даже в случае обжалования для отмены мирового соглашения необходимы веские основания).

Распространенной, также, является проблема доказывания отсутствия таких абстрактных понятий, имеющих в действующем законодательстве РФ, как несоразмерность неустойки последствиям нарушенного обязатель-

ства (п. 1 ст. 333 ГК РФ)<sup>1</sup> и разумные пределы расходов на оплату услуг представителя (ч. 1 ст. 100 ГПК РФ)<sup>2</sup>. Как правило, такие понятия являются довольно субъективными и позволяют судьям необоснованно снижать соответствующие суммы неустоек и расходов на оплату услуг представителей.

Согласно пунктам 1, 2 ст. 333 ГК РФ если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. Если обязательство нарушено лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, суд вправе уменьшить неустойку при условии заявления должника о таком уменьшении<sup>3</sup>.

Уменьшение неустойки, определенной договором и подлежащей уплате лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, допускается в исключительных случаях, если будет доказано, что взыскание неустойки в предусмотренном договором размере может привести к получению кредитором необоснованной выгоды.

В соответствии с абз. 1 п. 69 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 24.03.2016 N 7 (ред. от 07.02.2017) «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» Подлежащая уплате неустойка, установленная законом или договором, в случае ее явной несоразмерности последствиям нарушения обязательства, может быть уменьшена в судебном порядке (пункт 1 статьи 333 ГК РФ)<sup>4</sup>.

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018) // Российская газета, N 238-239, 08.12.1994; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>2</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>3</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018) // Российская газета, N 238-239, 08.12.1994; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>4</sup> Постановление Пленума Верховного суда РФ от 24.03.2016 г. №7. "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" // Российская газета, N 70, 04.04.2016; СПС «Консультант Плюс». 2018.



В абз.2 п.34 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 28 июня 2012 г. №17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» разъяснено, что применение статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации по делам о защите прав потребителей возможно в исключительных случаях и по заявлению ответчика с обязательным указанием мотивов, по которым суд полагает, что уменьшение размера неустойки является допустимым.

В силу п. 71 вышеуказанного Постановления Пленума Верховного суда РФ снижение размера неустойки по заявлению коммерческой организации, индивидуального предпринимателя или некоммерческой организации допустимо только по обоснованному заявлению. Взыскание неустойки с иных лиц допустимо по инициативе суда<sup>1</sup>.

Согласно ст. 6 Федерального Конституционного Закона от 21.07.1994 №1-ФКЗ (ред. от 28.12.2016) «О Конституционном суде Российской Федерации» (далее - ФКЗ от 21.07.1994 №1-ФКЗ) решения Конституционного суда Российской Федерации обязательны на всей территории Российской Федерации для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений.

В силу абз.4 ст.71 ФКЗ от 21.07.1994 №1-ФКЗ одним из видов решений Конституционного суда РФ является определение<sup>2</sup>.

Согласно Определению Конституционного суда Российской Федерации от 21.12.2000 №263-О предоставленная суду возможность снижать размер неустойки в случае ее чрезмерности по сравнению с последствиями нарушения обязательства является одним из правовых способов, предусмотренных в законе, которые направлены против злоупотребления правом сво-

---

<sup>1</sup> Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 28 июня 2012 г. №17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // "Российская газета", N 156, 11.07.2012; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>2</sup> Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 N 1-ФКЗ (ред. от 29.07.2018) "О Конституционном Суде Российской Федерации" // "Российская газета", N 138 - 139, 23.07.1994; СПС «Консультант плюс». 2018.

бодного определения размера неустойки. Поэтому, в п. 1 ст. 333 ГК РФ речь идет не о праве суда, а, по существу, о его обязанности установить баланс между применяемой к нарушителю мерой ответственности и отрицательными последствиями, наступившими для кредитора в результате нарушения обязательства<sup>1</sup>.

В Определении Конституционного суда Российской Федерации от 15.01.2015 № 6-О, указано, что неустойка не может быть снижена на основании ст. 333 ГК РФ без предъявления стороной, ссылающейся на несоразмерность неустойки, доказательств чрезмерности<sup>2</sup>.

Таким образом, из системного толкова вышеуказанных норм права, разъяснений Верховного суда РФ и Конституционного суда РФ, можно сделать вывод о том, что неустойка, установленная законом или договором, может быть снижена по заявлению коммерческой организации, индивидуального предпринимателя или некоммерческой организации при:

- наличии исключительных обстоятельств гражданского дела;
- наличии обоснованного заявления о снижении неустойки в порядке ст. 333 ГК РФ, то есть самого заявления с приложением доказательств чрезмерности.

Неустойка, установленная договором и подлежащая взысканию с физических лиц, может быть уменьшена по инициативе самого суда, обязанного установить баланс интересов сторон спора с указанием мотивов снижения.

Отдельно хотелось бы отметить, что важно отличать относимые доказательства чрезмерности к договорной неустойке и к законной неустойке.

Так, институт снижения размера неустойки к договорным правоотношениям направлен на предупреждение злоупотреблениями сторонами такого правоотношения свободой договора, то есть стороны могут необоснованно предусмотреть и 1000% неустойки за каждый день просрочки уплаты долга

---

<sup>1</sup> Определение Конституционного суда Российской Федерации от 21.12.2000 №263-О // СПС «Консультант плюс». 2018.

<sup>2</sup> Определении Конституционного суда Российской Федерации от 15.01.2015 №6-О // СПС «Консультант плюс». 2018.

по договору займа, в силу принципа свобода договора. В свою очередь снижение законной неустойки должно рассматриваться в контексте исключительных обстоятельств дела, когда доказательством чрезмерности будут являться например предоставленные должником сведения о временной блокировке счета кредитора и невозможности его пополнения в течение определенного периода, что обусловило увеличение суммы неустойки не по обстоятельствам, зависящих от должника.

Однако, в некоторых случаях суды снижают размеры неустоек без предоставления ответчиками доказательств чрезмерности, либо на основании предоставленных не относимых доказательств. Например, в решении Свердловского районного суда г.Белгорода по гражданскому делу № 2-2005/2018 по иску Осипова С.В. к СПАО «Ингосстрах» о взыскании страхового возмещения, неустойки и иных денежных средств<sup>1</sup>. Правоотношения между Истом и Ответчиком по указанному делу регулировались, в том числе Федеральным законом «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» от 25.04.2002 №40-ФЗ (далее – ФЗ об ОСАГО).

Установление законодателем в ФЗ об ОСАГО неустойки в размере 1% за каждый день просрочки осуществления страховой выплаты (365% годовых) логично предполагает её соразмерность характеру нарушенного обязательства страховщика, закрепленного в абз. 1 п. 21 ст. 12 Закона об ОСАГО, в ином случае законодатель установил бы меньший процент неустойки по спорам, вытекающим из сферы ОСАГО<sup>2</sup>.

Однако, Свердловским районным судом г.Белгорода не были установлены исключительные обстоятельства дела и было принято не относимое до-

---

<sup>1</sup> Решение Свердловского районного суда г. Белгорода от 14.06.2018 по гражданскому делу №2-2005/2018 <http://sverdlovsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Свердловского районного суда г. Белгорода (дата обращения 15 октября 2018 г.).

<sup>2</sup> Федеральный закон от 25.04.2002 N 40-ФЗ (ред. от 29.12.2017) «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» // Российская газета, N 80, 07.05.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

казательство при принятии решения о снижении неустойки, а именно размер ключевой ставки Банка России., так как в ином случае все споры по ФЗ об ОСАГО являлись бы исключительными ввиду того, что ключевая ставка Банка России в любом случае всегда меньше размера неустойки, установленной ФЗ об ОСАГО.

Снижение неустойки по основанию превышения ключевой ставки Банка России по нашему мнению является обоснованным только по спорам, вытекающим из договорных отношений, в том числе из кредитно-займовых отношений, так как единственной законной неустойкой по таким договорным правоотношениям (вытекающим, например, из договоров займа, поставки и т.д.) является неустойка, установленная в ст. 395 ГК РФ, которая определяется в размере ключевой ставки Банка России.

Между тем, действующим законодательством не предусмотрено запрета на снижение законной неустойки, но только в исключительных случаях и при предоставлении надлежащих доказательств чрезмерности. Однако исключительных обстоятельств, как и относимых доказательств чрезмерности неустойки в материалах дела не имелось, в судебном решении не отражены.

Свердловским районным судом г.Белгорода была также отмечена позиция Истца о том, что Ответчик намеренно отказался от заключения выгодного мирового соглашения на условиях выплаты 50% от суммы неустойки с целью увеличения времени незаконного пользования чужими денежными средствами в виде суммы неустойки для извлечения большей коммерческой выгоды в нарушении п. 75 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 24.03.2016 г. №7<sup>1</sup>. Однако, суд снизил размер неустойки еще больше, чем на 50%, что по своей сути создало выгодные условия пользования денежными средствами Истца для Ответчика. Также такая практика значительного снижения размера неустойки может стимулировать недобросовестные организа-

---

<sup>1</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7 (ред. от 07.02.2017) "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" // "Российская газета", N 70, 04.04.2016; СПС «Консультант Плюс». 2018.

ции к дальнейшим неплатежам в досудебном порядке в целях выгодного пользования чужими денежными средствами.

Таким образом, представляется необходимым взыскивать неустойку в полном объеме в случае непредставления иной стороной спора доказательств чрезмерности.

Также, обращаясь к адвокатам за оказанием квалифицированной юридической помощи, люди несут значительные расходы на оплату их услуг.

Между тем, средний размер оплаты юридических услуг за полное представительство по гражданским делам в пределах России составляет около 28000 рублей<sup>1</sup>. Согласно сведениям Федеральной службы средняя величина прожиточного минимума всего населения в РФ по состоянию на 15.05.2018 составляет 10080 рублей, а 19,3 млн. граждан РФ имеют доходы ниже прожиточного минимума<sup>2</sup>. Также в РФ количество пенсионеров составляет 43,5 млн., а средний размер пенсии по всем видам обеспечения составляет 13323,10 рублей<sup>3</sup>.

Таким образом, значительное количество населения РФ не в состоянии оплатить дорогостоящие услуги юристов и адвокатов, что является серьезной проблемой для более чем 60 млн. граждан РФ в реализации их конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи (ч.1

---

<sup>1</sup> Отслеживание средней стоимости услуг юристов по РФ и субъектам РФ <https://pravorub.ru/users/stat/prices/3352/> - Сайт о праве (дата обращения 12 марта 2018 г.).

<sup>2</sup> Уровень бедности и величина прожиточного минимума в РФ [http://www.gks.ru/free\\_doc/new\\_site/population/bednost/tabl/2-3.doc](http://www.gks.ru/free_doc/new_site/population/bednost/tabl/2-3.doc), [http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat\\_main/rosstat/ru/statistics/population/poverty/#](http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_main/rosstat/ru/statistics/population/poverty/#) - Официальный сайт Федеральной службы государственной статистики РФ (дата обращения 12 июля 2018 г.).

<sup>3</sup> Численность пенсионеров и средний размер пенсии по видам пенсионного обеспечения и категориям пенсионеров [http://www.gks.ru/free\\_doc/new\\_site/population/generation/ur1-7.doc](http://www.gks.ru/free_doc/new_site/population/generation/ur1-7.doc), [http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat\\_main/rosstat/ru/statistics/population/generation/#](http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_main/rosstat/ru/statistics/population/generation/#) - Официальный сайт Федеральной службы государственной статистики РФ (дата обращения 12 июля 2018 г.).

ст.48 Конституции РФ)<sup>1</sup>. В данной связи представляется необходимым предоставить гражданам правовые гарантии полной компенсации понесенных юридических расходов на представителей, в том числе по гражданским делам в судах общей юрисдикции РФ.

Согласно действующему законодательству ч.1 ст.100 ГПК РФ предусматривает, что стороне, в пользу которой состоялось решение суда (принят судебный акт), по ее письменному ходатайству суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в разумных пределах. Такая гарантия возмещения дорогостоящих расходов лицу, в пользу которого состоялось решение суда, является неотъемлемой частью общеправового принципа справедливости.

Однако, субъективное понятие «разумные предел» дает право судам по своему усмотрению снижать фактически понесенные стороной спора расходы. Понятие «разумные пределы» и его правовые критерии на настоящий момент времени юридически не закреплены. Данная правовая неопределенность «разумных пределов» не является правовой гарантией, позволяющей гражданам защищать их права и интересы с обращением к квалифицированным представителям с полной компенсацией в дальнейшем, понесенных расходов как стороны, выигравшей дело, так как в большинстве случаев суды признают расходы на представителей, подлежащими снижению. Так, согласно собранному данным экспертной группы VETA за 2015-2017 гг., по итогам рассмотрения 7000 гражданских дел, заявленные суммы расходов на представителя в судах общей юрисдикции подлежали снижению в 85% случаях, а в арбитражных судах в 50% случаях<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Российская газета. 25.12.1993. № 237; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>2</sup> Исследование экспертной группы VETA за 2015-2017 гг. <http://www.uracademy.ru/prez/22809.pdf> - Сайт юридической академии (дата обращения 01 ноября 2018 г.).

Исходя из правовой позиции, содержащейся в Определении Конституционного суда РФ от 21.12.2004 № 454-О, суд может снизить размер взыскиваемых расходов только исходя из конкретных обстоятельств дела. Суд обязан выносить при этом мотивированное решение и не вправе уменьшать размер расходов произвольно.<sup>1</sup>

Также, в Определении Конституционного суда РФ от 22.03.2011 №361-О-О указано, что суд обязан установить баланс между сторонами спора, однако невозможно уменьшать его произвольно, тем более если другая сторона не заявляет возражения и не представляет доказательства чрезмерности взыскиваемых с нее расходов<sup>2</sup>.

Согласно пунктам 11, 13 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 21 января 2016 г. № 1 г. Москва «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» разрешая вопрос о размере сумм, взыскиваемых в возмещение судебных издержек, суд не вправе уменьшать его произвольно, если другая сторона не заявляет возражения и не представляет доказательства чрезмерности взыскиваемых с нее расходов (часть 3 статьи 111 АПК РФ, часть 4 статьи 1 ГПК РФ, часть 4 статьи 2 КАС РФ).

Разумными следует считать такие расходы на оплату услуг представителя, которые при сравнимых обстоятельствах обычно взимаются за аналогичные услуги. При определении разумности могут учитываться объем заявленных требований, цена иска, сложность дела, объем оказанных представителем услуг, время, необходимое на подготовку им процессуальных документов, продолжительность рассмотрения дела и другие обстоятельства. Разумность судебных издержек на оплату услуг представителя не может быть обоснована известностью представителя лица, участвующего в деле.

---

<sup>1</sup> Определение Конституционного суда РФ от 21.12.2004 №454-О // СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>2</sup> Определение Конституционного суда РФ от 22.03.2011 №361-О-О // СПС «Консультант Плюс». 2018.

При системном толковании вышеуказанных позиций Конституционного суда РФ и Верховного суда РФ представляется возможным снизить размер расходов на представителя в исключительных случаях при обоснованном заявлении другой стороны, то есть при предоставлении такой стороной доказательств чрезмерности.

Более того, вышеуказанные позиции судов нашли свое отражение в п.7.4.3. Концепции единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству Государственной думы Федерального собрания РФ от 08.12.2014 N 124(1)) где указано, что представляется целесообразным внести изменения в ГПК РФ и АПК РФ в части возмещения расходов на оплату услуг представителя (при доказанности размера расходов другой стороной) в полном объеме. В качестве исключения указано на доказанность проигравшей дело стороной недобросовестности выигравшей дело стороны или ее представителя при определении размера вознаграждения (например, при их аффилированности (иной возможности влиять на условия договора), сопряженной с искусственным увеличением размера вознаграждения) искусственности понесенных издержек (например, сбор доказательств, в отношении которых заранее видна их неотносимость и (или) недопустимость)<sup>1</sup>.

Однако, действительная судебная практика по таким вопросам отличается от вышеуказанных позиций Верховного суда РФ и Конституционного суда РФ в связи с тем, что многие суды снижают расходы на представителей без предоставления другой стороной доказательств чрезмерности, ограничиваясь следующими формулировками при разрешении вопроса о возмещении судебных расходов на оплату услуг представителя: «В счет возмещения судебных расходов на оплату услуг представителя подлежит взысканию сумма

---

<sup>1</sup> Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству ГД ФС РФ от 08.12.2014 N 124(1)) // СПС «Консультант Плюс». 2018.



в размере 8000 руб., поскольку с учетом объема и сложности рассматриваемого дела сумму в размере 15000 руб. суд считает завышенной и подлежащей снижению», с учетом сложности возникшего между сторонами спора, работы, выполненной представителем, и размера удовлетворенных требований подлежат снижению расходы на представителя с 15000 рублей до 10000 рублей<sup>12</sup>.

Особую часть расходов лиц на оплату услуг представителя может составлять так называемый «гонорар успеха», который по своей сути также является расходами на представителя. Однако законодательного закрепления такая категория не получила, в литературе существует несколько понятий данной категории, ограничиваясь общими чертами - под «гонораром успеха» понимается дополнительное или основное вознаграждение представителя за благоприятный исход дела. Юридическое закрепление «гонорара успеха» позволит, как указывалось выше, получить доступ к квалифицированному представительству дополнительно более 60 млн. граждан РФ, которые не располагают достаточными финансовыми возможностями для предварительной оплаты услуг представителей.

В пользу обоснованности самого существования «гонорара успеха» говорит мировой опыт право применения, его выплата является общераспространенной практикой и широко применяется, в частности, в таких странах как США, Великобритания, Австралия, Канада. Гонорар успеха применяется также и в странах Европейского Союза. Пунктом 3.3 Общего кодекса правил для адвокатов стран Европейского Сообщества предусмотрена возможность выплаты адвокату вознаграждения в случае разрешения дела в пользу клиента, если размер вознаграждения определен в соответствии с официальной

---

<sup>1</sup> Решение Пятигорского городского суда Ставропольского края от 04.03.2015 г. по делу № 2-347/15 <http://piatigorsky.stv.sudrf.ru/> - Официальный сайт Пятигорского городского суда Ставропольского края (дата обращения 15 октября 2018 г.).

<sup>2</sup> Решение Октябрьского районного суда г. Белгорода от 15.05.2018 №2-1850/2018 <http://oktiabrsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Октябрьского районного суда г. Белгорода (дата обращения 15 октября 2018 г.).

шкалой гонораров или при наличии контроля со стороны компетентного органа, юрисдикция которого распространяется на адвоката.

Кроме того, для российской правовой системы, а тем более для адвокатуры, «гонорар успеха» не такое уж новое явление, недавно пришедшее к нам с запада, еще в далеком 1868 году Государственным Советом были утверждены таксы вознаграждения присяжных поверенных Округов Санкт-Петербургской и Московской Судебных Палат, которые являлись прообразом современных адвокатов. Причем величина вознаграждения присяжного поверенного зависела от результата разрешения дела клиента<sup>1</sup>.

Между тем, проанализировав вышеуказанные правовые проблемы с учетом национальной и зарубежной доктрины и практики<sup>234</sup> возникает необходимость не только в правовом закреплении «гонорара успеха», но и в правовом закреплении критериев возмещения расходов на оплату услуг представителя. В данной связи, подытоживая результаты анализа, придерживаясь позиции включения гонорара успеха в такие расходы, хотелось бы сформулировать и предложить следующие правовые критерии и ограничения:

- 1) наличие доказательств чрезмерности;
- 2) реальность расходов стороны, в пользу которой состоялось решение суда на оплату услуг представителя;
- 3) необходимость в понесенных расходах;

---

<sup>1</sup> Пояснительная записка "К проекту Федерального закона "О внесении изменения в статью 25 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>2</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 23.01.2007 N 1-П "По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 779 и пункта 1 статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами общества с ограниченной ответственностью "Агентство корпоративной безопасности" и гражданина В.В. Макеева"; СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>3</sup> Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 05.12.2007 N 121 "Обзор судебной практики по вопросам, связанным с распределением между сторонами судебных расходов на оплату услуг адвокатов и иных лиц, выступающих в качестве представителей в арбитражных судах" // СПС «Консультант Плюс». 2018.

<sup>4</sup> Научно обоснованные рекомендации «О применении законодательства о судебных расходах в гражданском судопроизводстве» (утверждены на заседании Научно-консультативного совета при ВС Республики Татарстан 29 ноября 2013 г.) // Вестник гражданского процесса. 2014. N 1. С.197 - 281.

- 4) объем оказанных юридических услуг;
- 5) продолжительность дела;
- 6) сложность дела;
- 7) средне - рыночная цена юридических услуг в том или ином регионе в зависимости от статуса представителя, но при условии аналогичного спора, схожей сложности дела, продолжительности и объема оказанных услуг;
- 8) по делам с установленной ценой иска возмещение расходов на оплату услуг представителя не должно превышать суммы цены иска<sup>1</sup>.

Кроме того, представляется необходимым возлагать обязанность по доказыванию несоразмерности размера расходов на представителя на сторону спора, заявляющую о такой несоразмерности. В случае же отсутствия каких-либо доказательств чрезмерности целесообразным является взыскание расходов на представителей в полном объеме. Также в мотивировочной части судебного акта, при наличии доказательств чрезмерности, должен быть приведен анализ по всем вышеназванным критериям для обоснованного определения суммы подлежащий возмещению по оплате услуг представителя и «гонорара успеха».

Таким образом, действующее законодательство нуждается в конкретизации таких абстрактных понятий как несоразмерность неустойки последствиям нарушенного обязательства и разумные пределы расходов на оплату услуг представителя, а также определении критериев, которыми суды обязаны руководствоваться при определении сумм неустоек и расходов на представителей, подлежащих выплате.

---

<sup>1</sup> Постановление Европейского суда по правам человека от 24 февраля 2005 г. по делу Познахирина против России по жалобе №25964/02. Постановление Европейского суда по правам человека от 17 февраля 2004 г. по делу Маестри против Италии по жалобе №39748/98. Постановление Европейского суда по правам человека от 25.03.1999 по делу «Николова против Болгарии» по жалобе №31195/96. Постановление Европейского суда по правам человека от 4 февраля 2003 г. по делу Ван дер Вен против Нидерландов по жалобе №39339/98. Постановление Европейского суда по правам человека от 19 мая 2004 г. по делу Гусинский против России по жалобе №70276/01 // СПС «Консультант Плюс». 2018.

Подытоживая, в целях устранения двойной практики по одной и той же категории правового спора, представляется необходимым добавить п. 5 в ч. 1 ст. 330 ГПК РФ, изложив его в следующей редакции «нарушение единообразия в толковании и применении судами норм права», изменить ч. 3 ст. 330 ГПК РФ, изложив ее в следующей редакции: «Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения суда первой инстанции, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения, и если на момент принятия обжалуемого судебного постановления отсутствовало единообразие в толковании и применении соответствующей нормы процессуального права», добавить абз. 2 в ст. 387 ГПК РФ, изложив его в следующей редакции «Существенным нарушением норм материального права и норм процессуального права в любом случае является нарушение судами единообразия в их толковании и применении», добавить в главу 1 раздела 1 ГПК РФ ст. 13.1 «Единообразие в толковании и применении норм права», изложив ее в следующей редакции: «Под единообразием в толковании и применении норм права понимается толкование и применение норм материального права и норм процессуального права по определенным категориям правовых споров, выраженное в соответствующих Постановлениях Пленума Верховного суда РФ, Обзорах Верховного суда РФ, отдельных Определениях Верховного суда РФ, а также в решениях Конституционного суда РФ.

Суды при принятии судебных постановлений обязаны руководствоваться актуальным на момент принятия соответствующего судебного постановления единообразием в толковании и применении тех или иных норм права. Исключением является отсутствие на момент принятия соответствующего судебного постановления соответствующего единообразия в толковании и применении тех или иных норм права». Также в целях доступа большего количества граждан РФ квалифицированной юридической помощи представляется необходимым: добавить подп. 3.1. в п. 4 ст. 25 ФЗ об адвокатуре, изложив его в следующей редакции: «Размер вознаграждения между

доверителем и адвокатом (адвокатами) может определяться частично или полностью пропорционально к размеру полученной доверителем материальной выгоды вследствие восстановления его законных прав: удовлетворения (отказа в удовлетворении) претензии, искового заявления, жалобы, освобождения от обязательств или достижения иного благоприятного для доверителя правового результата»; изменить ч. 1 ст. 100 ГПК РФ, изложив его в следующей редакции: «Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в полном объеме при непредставлении противоположной стороной доказательств чрезмерности. При предоставлении противоположной стороной доказательств чрезмерности, расходы на оплату услуг представителя взыскиваются в разумных пределах»; добавить ч. 3 в ст. 100 ГПК РФ, изложив ее в следующей редакции «При установлении разумных пределов по возмещению расходов на оплату услуг представителя суд обязан в мотивировочной части судебного постановления указать на отсутствие доказательств чрезмерности, а также соотнести такие расходы со следующими критериями: наличие доказательств чрезмерности; реальность расходов стороны, в пользу которой состоялось решение суда на оплату услуг представителя; необходимость в понесенных расходах; объем оказанных юридических услуг; продолжительность дела; сложность дела; средние - рыночная цена юридических услуг региона суда в котором было принято соответствующее судебное постановление, но при условии аналогичного спора, схожей сложности дела, продолжительности и объема оказанных услуг; по делам с установленной ценой иска возмещение расходов на оплату услуг представителя не должно превышать суммы цены иска». В целях устранения проблемы субъективного снижения судами размеров неустоек, представляется необходимым внести изменения в ст. 333 ГК РФ, изменив пункты 1, 2, изложив их в следующей редакции соответственно: «1. Суд вправе уменьшить неустойку, предусмотренную соответствующим нормативно-правовым актом, в исключительных случаях при заявлении стороной спора о несоразмерности не-

устойки последствиям нарушенного обязательства и предоставления такой стороной надлежащих доказательств чрезмерности. В случае отсутствия доказательств несоразмерности неустойки последствиям нарушенного обязательства, неустойка подлежит взысканию в полном объеме.

2. Суд вправе уменьшить неустойку, предусмотренную договором без соответствующего заявления стороны спора, но при наличии в материалах дела надлежащих доказательств несоразмерности неустойки последствиям нарушенного обязательства».

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Несмотря на то, что в российской правовой действительности сложилось несколько видов представительства в суде, наиболее важным представляется ведение дела с обращением к адвокату.

По нашему мнению, статус адвоката, полученный представителем в установленном законом порядке, является надежным гарантом оказания квалифицированной юридической помощи при разрешении правовых проблем. Гарантией служит не только наличие дополнительных требований, предъявляемых к адвокату (стаж, репутация, отсутствие судимости), но и особые меры контроля, применяемые к адвокату со стороны соответствующей адвокатской палаты.

Адвокат пользуется особым подтверждением своего процессуального статуса: помимо доверенности полномочия адвоката могут быть подтверждены ордером. Ордер не только свидетельствует о достижении между доверителем и адвокатом соглашения об оказании юридической помощи, но и подтверждает наличие у адвоката полномочий, делегированных соответствующим адвокатским образованием.

В своей деятельности адвокат руководствуется не только нормами права, но и опирается на Кодекс профессиональной этики, определяющий характер взаимоотношений между адвокатом и доверителем. Нарушение норм Кодекса профессиональной адвокатской этики может повлечь утрату адвокатом своего статуса.

В настоящее время в России отсутствует единый стандарт оказания высококвалифицированной юридической помощи, в отличие от германского или французского опыта. В данных странах законодательно закреплена адвокатская монополия на оказание консультационно-правовых услуг.

Введение адвокатской монополии на представительство интересов в суде – важная ступень в развитии отечественной адвокатуры, которая приведет не только к общему повышению качества юридической помощи, но и к

сокращению числа недобросовестных юристов, случаев мошенничества при оказании юридических услуг.

Предложенная Минюстом РФ Концепция регулирования рынка профессиональной юридической помощи определяет поэтапный план перехода России к адвокатской монополии от действующей ситуации, сложившейся на рынке оказания юридической помощи.

Тем не менее, для эффективной реализации Концепции недостаточно определить порядок приобретения юристами адвокатского статуса. Необходима масштабная работа по изменению и дополнению действующего законодательства РФ.

Таким образом, детальные предложения по внесению изменений в действующее законодательство РФ, имеющиеся в положениях, выносимых на защиту, настоящей выпускной квалификационной работы, являются необходимыми и обоснованными. Внесение таких изменений позволит преодолеть правовые проблемы, описанные в настоящей выпускной квалификационной работе.



## СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

### 1. НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Российская газета. 25.12.1993. № 237; СПС «Гарант». 2018.
2. Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 N 1-ФКЗ (ред. от 29.07.2018) "О Конституционном Суде Российской Федерации" // "Российская газета", N 138 - 139, 23.07.1994; СПС «Консультант плюс». 2018.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018) // Российская газета, N 238-239, 08.12.1994; СПС «Консультант Плюс». 2018.
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.; СПС «Консультант Плюс». 2018.
5. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 N 21-ФЗ (ред. от 19.07.2018) // Российская газета", N 49, 11.03.2015; СПС «Консультант Плюс». 2018.
6. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 28.11.2018) // "Собрание законодательства РФ", 07.01.2002, N 1 (ч. 1), ст. 1; СПС «Консультант Плюс». 2018.
7. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 12.11.2018) // "Собрание законодательства РФ", 17.06.1996, N 25, ст. 2954; СПС «Консультант Плюс». 2018.
8. Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Российская газета, N 100, 05.06.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

9. Федеральный закон от 25.04.2002 N 40-ФЗ (ред. от 29.12.2017) «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» // Российская газета, N 80, 07.05.2002; СПС «Консультант Плюс». 2018.

10. Федеральный закон от 02.10.2007 N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" (ред. от 03.08.2018) // "Собрание законодательства РФ", 08.10.2007, N 41, ст. 4849; СПС «Консультант плюс». 2018.

11. Приказ Минюста России от 14.12.2016 N 288 (с изм. от 24.05.2017) "Об утверждении требований к форме, порядку оформления и направления адвокатского запроса"; СПС «Консультант плюс». 2018.

12. Уголовный кодекс Франции  
<https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT00000607071>  
 9 – Официальный интернет-сайт действующего законодательства Французской Республики (дата обращения 15 января 2018 г.)

13. Закон Франции «О реформе некоторых судебных и юридических профессий»  
<https://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=LEGITEXT00000606839>  
 6 – Официальный интернет-сайт действующего законодательства Французской Республики (дата обращения 14 декабря 2017 г.).

## **2. МАТЕРИАЛЫ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ**

14. Постановление Европейского суда по правам человека от 24 февраля 2005 г. по делу Познахирина против России по жалобе №25964/02 // СПС «Консультант плюс». 2018.

15. Постановление Европейского суда по правам человека от 19 мая 2004 г. по делу Гусинский против России по жалобе №70276/01 // СПС «Консультант плюс». 2018.

16. Постановление Европейского суда по правам человека от 17 февраля 2004 г. по делу Маэстри против Италии по жалобе №39748/98 // СПС «Консультант плюс». 2018.

17. Постановление Европейского суда по правам человека от 4 февраля 2003 г. по делу Ван дер Вен против Нидерландов по жалобе №39339/98 // СПС «Консультант плюс». 2018.

18. Постановление Европейского суда по правам человека от 25.03.1999 по делу «Николова против Болгарии» по жалобе №31195/96 // СПС «Консультант плюс». 2018.

19. Постановление Конституционного Суда РФ от 23.01.2007 N 1-П "По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 779 и пункта 1 статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами общества с ограниченной ответственностью "Агентство корпоративной безопасности" и гражданина В.В. Макеева" // СПС «Консультант плюс». 2018.

20. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 21.12.2000 №263-О // СПС «Консультант плюс». 2018.

21. Определении Конституционного Суда Российской Федерации от 15.01.2015 №6-О // СПС «Консультант плюс». 2018.

22. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 27 сентября 2016 г. № 1784-О // СПС «Консультант плюс». 2018.

23. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 27 сентября 2016 г. № 1783-О // СПС «Консультант плюс». 2018.

24. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 27 сентября 2016 г. № 1782-О // СПС «Консультант плюс». 2018.

25. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 27 сентября 2016 г. № 1781-О // СПС «Консультант плюс». 2018.

26. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 15.01.2015 № 6-О // СПС «Консультант плюс». 2018.

27. Определение Конституционного суда Российской Федерации от 21.12.2004 № 454-О // СПС «Консультант плюс». 2018.

28. Определение Конституционного суда РФ от 22.03.2011 №361-О-О // СПС «Консультант Плюс». 2018.

29. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 24.03.2016 г. №7. "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" // Российская газета, N 70, 04.04.2016; СПС «Консультант Плюс». 2018.

30. Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 28 июня 2012 г. №17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // "Российская газета", N 156, 11.07.2012; СПС «Консультант Плюс». 2018.

31. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 29.01.2015 N 2 "О применении судами законодательства об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" // "Российская газета", N 21, 04.02.2015; СПС «Консультант Плюс». 2018.

32. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 26.12.2017 N 58 "О применении судами законодательства об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" // "Российская газета", N 297, 29.12.2017; СПС «Консультант Плюс». 2018.

33. Апелляционное определение Белгородского областного суда от 24.04.2018 по гражданскому делу №33-2033/2018 <http://oblsud.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Белгородского областного суда (дата обращения 29 апреля 2018 г.).

34. Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан от 17.10.2018 по гражданскому делу №33-20137/2018 <http://vs.bkr.sudrf.ru/> - Официальный Верховного суда Республики Башкортостан (дата обращения 20 октября 2018 г.).

35. Решение Свердловского районного суда г. Белгорода от 08.06.2017 по гражданскому делу №2-1924/2017 <http://sverdlovsky.blg.sudrf.ru/> - Офици-

альный сайт Свердловского районного суда г.Белгорода (дата обращения 25 марта 2018 г.).

36. Решение Октябрьского районного суда г. Белгорода от 19.10.2016 по гражданскому делу №2-5336/2016 <http://sverdlovsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Свердловского районного суда г. Белгорода (дата обращения 25 марта 2018 г.).

37. Решение Свердловского районного суда г.Белгорода от 16.01.2018 по гражданскому делу №2-138/2018 <http://sverdlovsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Свердловского районного суда г. Белгорода (дата обращения 25 марта 2018 г.).

38. Решение Октябрьского районного суда г.Белгорода от 19.01.2018 по гражданскому делу №2-196/2018 <http://oktiabrsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Октябрьского районного суда г. Белгорода (дата обращения 25 марта 2018 г.).

39. Определение Губкинского районного суда Белгородской области от 01.10.2018 по гражданскому делу №2-308/2018 <http://gubkinsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный Губкинского районного суда Белгородской области (дата обращения 20 октября 2018 г.).

40. Определение Белгородского районного суда Белгородской области от 07.06.2018 по гражданскому делу №2-111/2018 <http://belgorodsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Белгородского районного суда Белгородской области (дата обращения 20 октября 2018 г.).

41. Решение Свердловского районного суда г. Белгорода от 14.06.2018 по гражданскому делу №2-2005/2018 <http://sverdlovsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Свердловского районного суда г. Белгорода (дата обращения 15 октября 2018 г.).

42. Решение Пятигорского городского суда Ставропольского края от 04.03.2015 г. по делу № 2-347/15 <http://piatigorsky.stv.sudrf.ru/> - Официальный сайт Пятигорского городского суда Ставропольского края(дата обращения 15 октября 2018 г.).

43. Решение Октябрьского районного суда г. Белгорода от 15.05.2018 №2-1850/2018 <http://oktiabrsky.blg.sudrf.ru/> - Официальный сайт Октябрьского районного суда г. Белгорода (дата обращения 15 октября 2018 г.).

### 3. НАУЧНАЯ И УЧЕБНАЯ ЛИТЕРАТУРА

44. Аверина А.Ю. Некоторые перспективы создания института адвокатской монополии // Образование и право. - 2016. - № 6. - 212 с.

45. Гражданский процесс (гражданское процессуальное право) России: учебник / отв. ред. А.А. Мохов. — М.: ООО «ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИРМА КОНТРАКТ». 2017. - 384 с.

46. Гражданский процесс: учебник для вузов / Под ред. Треушников М.К. - М.: Изд-во МГУ им. М.В. Ломоносова. 2014. - 960 с.

47. Гуев А.Н. Комментарий к ГПК РФ. – М.: Государство и право. 2010. - 504 с.

48. Игнатов А. Ю. Этико-профессиональная ответственность адвоката // Вестник КрасГАУ. 2016. №10. - 199 с.

49. Кодекс профессиональной этики адвоката (ред. от 20.04.2017) (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003; СПС «Консультант плюс». 2018.

50. Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству ГД ФС РФ от 08.12.2014 N 124(1)) // СПС «Консультант Плюс». 2018.

51. Коробов О.А. О некоторых вопросах оказания квалифицированной юридической помощи // Российская юстиция. - 2018. - № 7. - 78 с.

52. Косарев М.А. Правовой статус адвоката в иностранных государствах // Право и политика. - 2016. - № 11. - 120 с.

53. Кратенко М. Страхование профессиональной ответственности адвоката II Право и экономика. 2014. № 10. - 84 с.

54. Курс гражданского процесса / Т.В. Сахнова. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Статут. 2014. – 784 с.

55. Латыев А.Н. Ограниченная адвокатская монополия или относительная свобода судебного представительства // Закон. – 2017. - № 9. - 204 с.

56. Мельниченко Р.Г. Институт профессиональной ответственности адвоката // Евразийский юридический журнал. - 2016. - № 24. - 150 с.

57. Наумов Д.В. Механизм страхования профессиональной ответственности адвокатов за рубежом // Имущественные отношения в РФ. 2016. №15. - 122 с.

58. Панченко В.Ю. О «свободной» и «монопольной» моделях юридической помощи в контексте информационной открытости профессиональной деятельности юристов // Юридический мир. - 2017. - № 2. - 66 с.

59. Пилипенко Ю.С. Кодекс профессиональной этики адвоката. научно-практический комментарий. – М.: Знание-сила. 2015. - 576 с.

60. Стрэнг Р. Практика страхования профессиональной ответственности адвокатов в США // Вестник адвокатской палаты Иркутской области. 2006. № 10. - 62 с.

61. Шагаев Б.В. Нотариат и адвокатура как правозащитные органы России // Ученые труды Российской академии адвокатуры и нотариата. - 2012. - № 3. - 142 с.

#### **4. ИТЕРНЕТ РЕСУРСЫ**

62. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 05.12.2007 N 121 "Обзор судебной практики по вопросам, связанным с распределением между сторонами судебных расходов на оплату услуг адвокатов и иных лиц, выступающих в качестве представителей в арбитражных судах"; СПС «Консультант Плюс». 2018.

63. Исследование экспертной группы VETA за 2015-2017гг. <http://www.uracademy.ru/prez/22809.pdf> - Сайт юридической академии (дата обращения 01 ноября 2018).

64. Научно обоснованные рекомендации «О применении законодательства о судебных расходах в гражданском судопроизводстве» (утверждены на заседании Научно-консультативного совета при ВС Республики Татарстан 29 ноября 2013 г.) // Вестник гражданского процесса. 2014. N 1. С. 197 - 281.

65. Отслеживание средней стоимости услуг юристов по РФ и субъектам РФ <https://pravorub.ru/users/stat/prices/3352/> - Сайт о праве (дата обращения 12 марта 2018 г.).

66. Пояснительная записка "К проекту Федерального закона "О внесении изменения в статью 25 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации"; СПС «Консультант Плюс». 2018.

67. Проект концепции регулирования рынка профессиональной юридической помощи <http://minjust.ru/ru/deyatelnost-v-sfere-advokatury/proekt-koncepcii-regulirovaniya-rynka-professionalnoy-yuridicheskoy> - Официальный сайт Министерства юстиции РФ (дата обращения 20 сентября 2017 г.).

68. Уровень бедности и величина прожиточного минимума в РФ [http://www.gks.ru/free\\_doc/new\\_site/population/bednost/tab1/2-3.doc](http://www.gks.ru/free_doc/new_site/population/bednost/tab1/2-3.doc), [http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat\\_main/rosstat/ru/statistics/population/poverty/#](http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_main/rosstat/ru/statistics/population/poverty/#) - Официальный сайт Федеральной службы государственной статистики РФ (дата обращения 12 июля 2018 г.).

69. Численность пенсионеров и средний размер пенсии по видам пенсионного обеспечения и категориям пенсионеров [http://www.gks.ru/free\\_doc/new\\_site/population/generation/ur1-7.doc](http://www.gks.ru/free_doc/new_site/population/generation/ur1-7.doc), [http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat\\_main/rosstat/ru/statistics/population/generation/#](http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_main/rosstat/ru/statistics/population/generation/#) - Официальный сайт Федеральной службы государственной статистики РФ (дата обращения 12 июля 2018 г.).